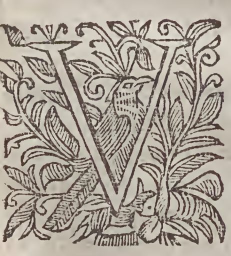


POR FRANCISCO GOMEZ de Torres, y Christoual de Alfonsi.

CON Catalina de Cena, y Bartolome de la Fuente Velazquez en su nombre.



V.m. tiene visto para determinar en vista el pleyto, que sigue Catalina de Cena, y Bartolome de la Fuente Velazquez en su nombre contra Francisco Gomez de Torres, y Christoual de Alfonsi, vezinos de esta Ciudad, pretendiẽdo se ha de declarar auer sido inoficiosas ciertas donaciones, que a los dichos reos hizo Doña Leonor de Esquiuel ya difunta, y como tales reuocarse, y reduzirse a la cantidad, de que pudo disponer la di-

cha Doña Leonor de Esquivel sin vicio de inoficiosidad, y
que se le deniegue lo que pretende a la dicha Catalina de
na, y los dichos Francisco Gomez de Torres, y Christoual de
fonsi reos demandados, se absuelvan, y den por libres de la
cha demanda, confirmando la sentencia del juez ordinari
ponderan a V.m. los fundamentos siguientes.

Num. 1. *Facti species.* Presupongo ante todas cosas en el hecho, que por el año
sado de mil y seyscientos, la dicha Doña Leonor hizo gra
y donacion irreuocable al dicho Christoual de Alfonsi de
ducados, para que cōprasse vn oficio de escriuano. Y ansi
mo por el año de mil y seyscientos y veynte y quatro hizo
tal donacion perfecta e irreuocable entre viuos al dicho F
cisco Gomez de Torres de vn oficio de Corredor de Lója,
despues se vendio en 50ꝫ. reales de plata, de consentimi
de la dicha Doña Leonor.

Despues parece que estando para morir la dicha Doña
nor de la enfermedad de que murio, hizo su testamento; p
qual dispuso de su hazienda, con declaracion que no tenia
redero forçoso, y cō clausula derogatoria especial de otra q
quiera disposicion testamentaria, que despues otorgasse, n
tando inserto en ella el Psalmo, Miserere mei Deus, de verb
verbum: y sin embargo, pocos dias despues se dize por pa
la dicha Catalina de Cena, que mandò llamar vn escriuano
ziendo, que tenia cierta declaracion que hazer; y auiendo v
do el dicho escriuano, le entregô vn papel, que dixo otorga
queria se observasse, y guardasse lo que en el ordenaua. y a
dose abierto con la solemnidad ordinaria el dicho papel, p
ce que lo que contiene es vna declaracion, que haze la d
Doña Leonor, de como la dicha Catalina de Cena es su hi
tural, y del Capitā Sebastian de Castañeda, con quien con
tuuo trato, y comunicacion carnal.

Num. 2. *Demāda del actor.* Con esta declaracion la dicha Catalina de Cena, y Bar
me de la Fuente Velazquez su marido en su nombre, pone
manda a los dichos Francisco Gomez de Torres, y Christ
de Alfonsi, diziendo, que la dicha Doña Leonor no pudo
do como era su madre) hazer las dichas donaciones en
juyzio de su legitima; y que en quanto a lo que exceden
quinto, de que pudo disponer, se han de dar por inoficio
reduziendolas al quinto, condenar en el excesso a los dic
d

lonatarios,para que se lo restituyan.

Por parte de los reos se responde,negando que la dicha Catalina deSena fuesse hija de la dicha Doña Leonor,porq̃ dizen o fue de Ysabel esclaua de Iuan de Torres, padre de la dicha Doña Leonor, y que en esta opinion estuuo siempre,ya la declaracion fecha por la dicha doña Leonor, responden fue supuesta,y que no fue lo q̃ quiso otorgar la susodicha; y q̃ como quiera que sea no se le deue dar credito en su perjuyzio,por ser terceros q̃ tenian derecho adquirido irreuocable muchos años antes que la dicha declaracion se hiziesse. Num.3. *Excepcion delos reos.*

Esto presupuesto,no recibe duda que todo el fundamento de su intẽciõ,y pretẽsiõ de la dicha Catalina de Sena, consiste en q̃ la dicha doña Leonor de Esquibel fuesse su madre verdadera,y natural; la prueua de lo qual le incũbe como fundamẽto principal de su intenciõ, cum regulare sit vnũquemque suæ intentionis fundamẽtum probare debere,tex. *in l. ei incumbit, l. verius, ff. de probat.* aliàs succumbet etiã si reus nihil præstiterit. *l. qui accußare. C. de edendo,* cũ vulg. præsertim,en terminos de filiaciõ,quia qui petit,vt filius probare debet se esse filiũ, ita *Bald. per illum tex. in l. 1. C. quorum bonorum, nouißimè don Iuan del Castillo lib. 5. quot p. 2. cap. 104. nu. 2.* Num.4. *Que a Catalina de Sena le incumbe la prueua de ser hija de doña Leonor.* Num.5. *Vnusquisque tenetur probare fundamentũ suæ intentionis.* Num. 6. *Qui petit, vt filius probare debet se esse filium.*

Esta probãça es en dos maneras, ex Bald. *in d. l nõ ignorat in princ. C. qui accusare non poßunt:* vna præsumpta ex indicijs,& cõiecturis à iure approbatis resultãs: altera certa propria, & vera, quæ fit per certos,& indubitatos modos,hoc est,per testes,qui viderunt mulierẽ partũ emisisse;como son las comadres,y otras personas q̃ se hallã, y puedẽ hallar presentes en semejãtes ocasiones, *l. 1. §. de inspiciẽdo, ff. de ventre inspiciendo:* ambas sõ practicables,aunq̃ no sin distinciõ,nec in omni casu & eventu: porq̃ si bien es verdad,q̃ la probança de filiacion propria, y de vista se puede hazer respeto de la madre,quia mater sẽper certa est, *l. quia semper, ff. de in ius vocan.* cũ vulgatis,no es posible respeto del padre, *vt per gloß. in l. vulgo cõcepti, ff. de statu homi. quia patrem (vt alibi dixit Homerus) non est, qui nouerit vllus, d. l. quia semper, ff. de in ius vocando, Bald. in d. l non ignorat, Alex. Trentacinq. lib. 1. resolutionũ tit. de filiatione resolut. 1. in princ.* Por lo qual el derecho admitiò, e introduxo la probança præsumptiua,q̃ resulta de indicios,y presumpciones, *l. filiũ eũ definimus, ff. de his qui sunt sui, & ibi Bart. & DD.* porq̃ no quedassen los hijos destituidos de poder probar filiaciõ respeto đ sus padres, Num.7. *Duplex est filiationis probatio, præsumpta una altera certa.* Num.8. *Filiationis probatio certa non est posibilis respectu patris, secus respectu matris.*

 in

in his enim, quæ sunt difficilis probationis per coniectura
præsumptiones probationes admittuntur, *Gratus consil.43*
37. volum. 2. Cæsar Barcius decis 39. Bononiæ num. 1. & seqq

Num. 9. *Verus intellectus textus in l. lucius ff. de condit. & demonstr. assignatur.*

De suerte, q̃ mediãte el remedio subsidiario, q̃ en este introduxo el derecho, no se puede dezir imposible, el pro ser vno hijo en propriedad de otro; adeo, vt nec imposibi possit nũcupari cõditio, de qua in *l. lucius, ff. de cõdit. & dem* vt minus recté vulgariter, & cõmuniter intelligitur tex. *in lucius*: quãvis enim potestatiua nõ sit prædicta cõditio, ex reijcitur ibidẽ ab institutione filij, iuxta tex. *in l. suus quoque, ff. de hæred. instit. vt cum Decio in Rubr. extra de probat. anim uertit Valascus tom. 2. consult. 176. nu. 2. & Valasco non relato tellus d. cap. 104. nu. 6.* nõ ideo tamẽ impossibilis valet æstim porq̃ bien se compadece ser posible la condiciõ, y no pote tiua hoc est, depẽdẽs ex solo facto, & volũtate filij, sin mi de hecho alguno, vt exigitur à iure ad hoc, vt sub tali cõditi filius valeat institui dict. §. 1. constat autẽ filiationis probati exigere, non solũ filij, verũ etiam testium, iudicis, & aliorum ctum; aliàs, si tex. *in d. lucius*; loqueretur de vera & certa pro tione filiationis, cũ hæc respectu patris sit impossibilis, co tio, de qua ibi, esset impossibilis, & consequenter non vitia testamentũ, sed reijceretur conditio, *l. 1. ff. de condit. inst.* ex ergo testamẽtũ ibi non valet, non videtur cõmunis intelle procedere; & licet tex. loquatur simpliciter de nato ex mulie intelligitur tamẽ, quod illa esset vxor, & sic quod esset filius potestate, vt colligitur ex fine legis, ibi; *Testamentum viti quia filius non erat institutus sub conditione, quæ esset in eius po tate*, ista enim ratio cõuenit tãtũ filio in potestate, ergo illa e vxor; ita intellexere *Paulus, Immola, & alij in d. l. lucius, & p sequitur apprime Decius in dict. Rubr. de probationibus num. 15*

Nu. 10. *Filiatio respectu matris nõ probatur coniecturis, sed testibus de visu, quia certa est.*

Cum igitur probatio filiationis ex parte matris per cert & indubitatos modos, testes scilicet de visu probari possit, p sumptiuam, & indicijs conflatã non sufficere rectè sensisse dẽtur *Guillelmus Benedictus in cap. Rainuncius 3. p. in verb. qua lium ex eo suscipiens, nu. 15. versic. & prædicta probatio filiation extra de testam. Felinus in cap per tuas, n. 3. de probationibus, Za llas omnino vidẽdus in tract. violentiæ, 2. p. q. 4. n. 62.* & cõprob laté *Lucas de Penna in l. 1. C. de digni. lib. 12.* Y por el consigui te non sine fundamento, pudieramos pretender, que no solo in

incumbe a la dicha Catalina de Cena la prueua de ser hija de la dicha Doña Leonor; verum etiam quod id ipsum probare verè,& certè non præsumptiuè adstringatur;lo qual no ha hecho la susodicha en todo lo actuado deste pleyto, porque no ay testigo que deponga auerse hallado presente al parto de la dicha Doña Leonor,y nacimiento de la dicha Catalina de Cena,ni lo ay de auerla visto preñada, ni de que tuuiesse trato, y comunicacion illicita con el dicho Capitá Castañeda,al qual confiessan todos sus testigos no conocieron.

Mas porque la opinion de Zauallos,y los que el refiere, no passa sin contradicion de otros que sintieron, que la filiacion respeto de la madre,se puede probar con los mismos indicios y presumpciones que bastan para probarse respeto del padre, es fuerça que apuremos en el hecho,y derecho,si la dicha Catalina de Cena tiene probada,saltim præsumptiuè,la filiacion que deduxo en este pleyto.

El primer indicio, y presumpcion de que se vale la dicha Catalina de Cena, es el tratamiento que le hizo la dicha Doña Leonor de Esquibel, que dize fue como de hija; para cuya comprobacion pondera cinco actos,ex quibus contendit tractatam fuisse,vt filiam. El primero,es el auerla traydo siempre muy bien vestida con vestidos de oro y seda, barretas de plata,jubones de tela,joyas, y sortijas de diamantes, manteos de oro,&c. El segundo,es la libre disposicion,que la dicha Catalina de Cena dize tenia de todo quanto auia en casa,sin que de cosa alguna dispusiesse la dicha Doña Leonor, sino era por su voluntad. El tercero, es el amor, y voluntad con que siempre la dicha Doña Leonor trató a la dicha Catalina. El quarto, es auerla metido en vn Convento por lega. El quinto y vltimo,es la volũtad que siempre tuuo la dicha Doña Leonor, de que la dicha Catalina huviesse,y heredasse todos sus bienes.

Verum contendam prædicta in facto, nec in iure viribus polere,& ex inde,nec vt filiam tractatam fuisse la dicha Catalina de Cena ex seqq.

Num.11. *Que no se prueua, q̃ Doña Leonor tratasse a Catalina de Cena, vt filiam.*

Ante todas cosas emos de ajustar,que probança tiene Catalina de Cena de estos actos,que tanto en su fauor põdera. Y es ansi verdad, que Doña Maria de la Fuente, Elvira de Iaymes, Doña Maria de Matilla, Doña Maria Tercero, y Maria de la Cruz,criada del actor,testigos examinados por su parte,dizen

y depo-

y deponen, que en vida de la dicha Doña Leonor de Esq
andaua la dicha Catalina de Cena con vestidos de oro y
jubones de tela, apretadores, y joyas de diamantes, y esm
das; mas obstales a los dichos cinco testigos, q̃ depone
no se atreuio articular la dicha Catalina de Cena, y la inv
militud de lo q̃ deponẽ, pues no es de creer, que si la dicha
ña Leonor, como quieren dezir, procurò siempre encub
ser su hija, auia de arrearla tan superiormente, que se pu
sospechar que lo era; y aun en caso que lo fuesse, y ella cla
te lo confessara, y la tuuiera por tal, siendo hija donzella,
do en esta reputacion, aunque tuuiera hazienda sobrada
vistiera de tela de oro, ni le diera apretadores, y joyas d
mantes, que solo conuienen, y son decentes a el estado m
monial; fuera de que cõ mucho mayor numero de testig
reos tienen probado, que aunque andaua bien vestida la
Catalina de Cena, no era en tanto grado, que se pudiesse
der que era hija de la dicha Doña Leonor: y lo que mas e
ningun testigo de la dicha Catalina de Cena depone, q
dichos vestidos, y joyas se las diesse la dicha D. Leonor,
necessum est ex doctrina Bartoli *in l. filiũ eum definimus*
Baldus, ff. de his qui sunt sui, Masc. de probat. d. cons. 789. nu
Antes consta por vna clausula de su testamento lo con
porque en ella dize, y declara la dicha Doña Leonor, q́
los vestidos, y arreos de su persona, que tiene la dicha Ca
de Cena son suyos proprios, comprados con sus dineros;
esta declaracion concuerda Iuana de Melo, testigo de lo
a fol. 264. en la pregunta 6. donde afirma, que aũque la
Catalina de Cena estaua bien tratada, no se lo daua la
D. Leonor, sino ella lo comprauaıde lo que ganaua por su
nos, y cargaua a las Indias en cõpañia de Felipa Mateos su
ga, cosa que no es nueua, ni singular en esta Ciudad, sino
ordinario el embiar las mugeres cosas de labor de sus ma
las Indias, aunque sea en poca cantidad, por el buen desp
que en ellas tienen.

Menos substãcia tiene el dezir, que la dicha Catalina
na era el gouierno de su casa de la dicha Doña Leonor; po
quando ansi fuesse esto, mas era acto de confiança del cu
do, y buena disposicion, que en los negocios domesticos
cha Catalina de Cena tenia, que no reconocimiẽto de q

su hija, ni para fiar della el gouierno de su casa era necessario q̃ lo fuesse, antes es muy ordinario fiarlo de los criados, o criadas antiguas, denegando aun a los que son verdaderamẽte hijos, y se tienen por tales.

Y el mucho amor, que dize le tenia la dicha Doña Leonor, si bien no se niega, no fue efecto del ser su madre, ni para quererla mucho, era necessario serlo, pues bastaua el auer nacido en su casa, y criadola en ella, y tenidola por tanto tiempo en su poderio, cuius educationis vis tanta est, vt vincat quoad amorem ipsam prolis generationem, vt aiebat *Euripides Philosophus*, in hũc modũ, *ipsa educatio inter homines frequenter maiorẽ vim excitat amoris quam ipsa generatio prolis*, refert & laudat *Stephanus Velengardus variarum sententiarum, verbo educatio in principio*, quid testibus opus est? audias obsecro Gordianum Imp. in l. cum allegas. C. de castrensi peculio militum, dum sic ait: *Etenim peregrinationis laborem sociatum commilitij eius, & obeundo rum munerum cõsortium, affectioni fraternæ non nihil addidiße, quinimo vice mutua chariores inuicem sibi eos reddidisse credendum est.* Y deste amor, y amistad nacio el procurar impedir la dicha Doña Leonor, que el dicho Francisco Gomez de Torres su sobrino herrasse a la dicha Catalina de Cena, metiendola en vn Convento, no para Monja, y que professasse en el (que es el caso en que habla Graciano referido por la parte contraria) sino para que estuuiesse mas oculta, guardada, y defendida de el dicho su sobrino, como està probado por parte de los reos en la 8. pregũta de su interrogatorio, y lo dize Maria de Leõ a fol. 271. pregunta 2. Y finalmente menos substancia tiene la põderacion que se haze de la voluntad que tuuo la dicha Doña Leonor, de que la dicha Catalina de Cena vuiesse, y heredasse todos sus bienes; porque de la cõtraria voluntad consta por el hecho de auer donado tan excessiuas cantidades a los reos deste pleyto, que importan quinze mil ducados de plata; y si a los vltimos dias de su vida dispuso por su testamento tan en fauor de la dicha Catalina, mas fue efecto de su mucha edad, y enojo que tenia con el dicho Francisco Gomez de Torres, por disgustos que auian tenido muchos años auia, como lo prueva en la 9. pregunta de su interrogatorio, que porque fuesse su hija, pues siendolo, y teniendola por tal en su vida, no se desapoderaria de tan gran cantidad, como son los quinze mil ducados de pla-

plata, ni en su muerte le dexaria el resto con tanta limita
afirmando siempre que no tenia heredero forçoso; y qu
quisiesse encubrir su flaqueza (como dize la dicha Catali
Cena) le era facil viendose ya en los vltimos años de su
hazer testamento cerrado por mano de vno de sus Conf
res, a quien dizen se declarò, confessandola por su hija
dexandola como tal por su heredera.

Num. 12. *Qualis debeat esse, & probari tractus ad præsumendam filiationem.*

Y quando se deuiera, y pudiera dar credito a lo que de
los dichos testigos en razon del buen tratamiento, que di
la dicha Doña Leonor hazia a la dicha Catalina de Cen
demas actos arriba ponderados: adhuc, no deponen, ni co
yen el dicho tratado con las circunstancias que se requie
ra constituyr a vno en quasi possession de filiacion, porq
basta la prestacion de alimentos, habitacion, y buenos
dos; porque esto con los que no son hijos es muy ordinari
zerse, sino tambien à de cóstar que lo hizo por ser su hijo
por otro respeto tacito, vel expresso, y dando a entender q
tiene por tal; y ansi habla Bartulo, y todos los Doctores
guos, y modernos que tratan esta materia, quos referunt,
quuntur *Felinus & Decius in dict. cap. per tuas de probat. Co*
4. de sponsal. 2. p. cap. 8. §. 3. num. 6. Menoch. de arbitr. dict. ca
nu. 69. ibi; *Nam si filius domi educatur, & à patre, ita tractetu*
filij loco eum habere verè videatur, &c. Petra dict q. 11. num
Castellus dict cap. 104. num. 8. videndus Socinus cons. 39. nu. 7.
lib. 1. donde citando a Saliceto dize, que para probar este
do, y que aproueche al hijo, ha de dezir el testigo, que lo
ua, y lo criaua, y daua alimentos como a su hijo, y en act
tal, e insinuaua, y mostraua que lo tenia por su hijo; y lo m
concluye *Carolus Ruinus cons. 52. num. 7. lib. 5.* donde explic
actos son los que declaran, que el tratado, y criança se
como a hijo, y dize que han de ser tales, que no se suelen
sino con los que son verdaderamente hijos, & esse cóm
resolutionem testatur *Mascardus de probat. concl. 765. nu.*
Stephanus Gratianus discept. 562. nu. 1. & 2. Y lo que mas
aduertir, tambien es necessario que el hijo se tenga, y tra
tal, y que los vezinos, y conocidos lo tengã en la mesma
tacion, vt notáter inquit *Salicetus in l. si vicinis, C. de nupti*
Et quod talis, & talis tenuerunt, & tractauerunt talem tanqua
rum filium legitimum, & naturalem, & è contra ipse tenuit co

quam parentes legitimos, & naturales, & quod ipsi, & ipse, ita habiti, & tenti sunt à vicinis, & notis eorũ. hæc probãtur extra de filijs presbyterorum, cap. Michael, &c. Y destas circunstancias, no solo no tiene probada alguna la dicha Catalina de Cena, pero aun ex abundanti los reos deste pleyto, tienẽ probado con mucho numero de testigos, que nunca la dicha Doña Leonor de Esquibel hizo demostraciones por donde diesse a entender que era su hija, ni obligasse a que la tuuiessen por tal: en esto contestan en la *6.* pregunta de su interrogatorio.

Maria de Leon en la 6. pregunta, a fol. 211.
Iuan de Reyna, a fol. 214.
Petronila Sotelo, a fol. 239.
Geronimo de Pareja, a fol. 246.
Baltasar Sanchez, a fol. 219.
Francisca Geronima, a fol. 225.
Maria de Lara, a fol. 242.
Ysabel de la Cruz, a fol. 227.
Iuana Bautista, a fol. 229.
Maria de Iesus, a fol. 216.

El segũdo indicio, y medio conjetural, de que se vale la dicha Catalina de Cena, es la fama, y voz publica, que dize vuo siempre de que la dicha Doña Leonor de Esquibel era su madre; si bien la ponderacion que en esto haze su Abogado, es cõ alguna tibieza, y reconociendo lo poco, o nada que en esta parte tiene probado, que le pueda aprouechar; porque de sus testigos los que mas se estienden, es a dezir, que ellos tenian, y juzgauan por hija a la dicha Catalina de Cena de la dicha Doña Leonor, por lo que la queria; lo qual no concluye fama publica, que pide muchos requisitos, vt sit legitimè probata, videlicet, que se prueve que era publica voz y fama, y comun opiniõ, y de la mayor parte del pueblo, y que todos los vezinos, y los q̃ la conocian la tenian, y tienen por hija de la susodicha, *l. si vicinis, C. de nuptijs, Petra dict. q. 11. num. 443. & num. 446.* afirmando, que esta fama tuuo origen de personas fidedignas, y otros requisitos que pone Bartulo *in dict. l. de minore, §. si plurimũ, latè Surdus dict. cons. 135. nu. 89.* Y en los terminos de filiacion, en q̃ estamos, lo pone explicando, y limitando la opiniõ de Butrio post plures *Mascard. dict. concl. 791. num. 17. 18. 19.* y dize cum alijs, que el testigo ha de declarar las personas a quien lo oyò, y

Nu. 13. *Fama qualiter sit probanda.*

 que

que aunque no se le pregunte ha de dar razō de su dicho: y e
terminos de filiacion docent *Ruinus conſ.52.nu.7.vol.5.Rola*
dus conſ.49.num. 48.lib.4.latè Petra dict q.11.num. 376. & ſeq
*& Alex.Trentacinq.d.reſolut.*1 *nu.*13.lo qual procede con ma
llaneza en el caso deste pleyto, por tratarse de perjuyzio de te
cero, ex *Abb.in c.transmiſſæ,qui filij ſit legitimi,Petra d.q.*11.*n* 4
y auerse probado por parte de los reos con mucho numero d
testigos contestes la publica voz y fama, que siempre vuo, y
de que la dicha Catalina de Cena fue hija de la dicha Ysab
esclaua; sicut enim vna presumptio aliam eneruat, & elidit
diuus,ff de restit.in integrum, ita vna probatio aliā eneruat, vt v
luit Bart.*in l.admonendi ff de iure iur Surdus dict.conſ.*135.*nu.* 9
& fama debet esse vniformis, & non habere contradictione
*Afflictis deciſ.*83.*nu.*7.*Rolandus conſ.*3.*n.*48.*lib.*1.vbi quod fa
vt fidem faciat debet esse solida, & inconcusa non leuis, & c
traria, sequitur *Surdus conſ.*151.*nu.*79.

El tercer indicio, y medio conjectural, de que se vale la d
cha Catalina de Cena, para fundar que tiene probada la dic
filiacion, es, la nominacion, y confession que en su vida dize
zo la dicha Doña Leonor de Esquibel, nombrādola, y recon
ciendola por su hija, y esto afirma tiene probado con doze
tigos, mayores de toda excepcion.

Verum licet fateamur nominationem, & cōfessionem p
tum inducere præsumptionem filiationis, dummodo non
Num. 74. *Qualis debeat eſſe nominatio alicuius in filiū.* functorie incidēter, & blandiēdi gratia fiat: como comūm
llamamos, hijo, o hermano por regalo al que no lo es, tex. n
bilis *in l.nemo* §8.*ff.de hæredibus inſtit.* neque enim dultiore v
bulo possumus aliquē nominare quam sub nomine filij. *l.li*
rū in fin.ff.de verb ſign Sed principaliter, & apēsate nominat
seu cōfessio emanauerit, haziēdola el padre solo por recon
cerle por tal, *l.penult.& ibi gloß.de probat.refert multos, & ſequ*
*Caſtellus d.c.*104.*n.*12.*in fin.* cum seqq. adhuc, ni este indicio
ne la dicha Catalina de Cena de la dicha filiacion, porque
que algunos de sus testigos se alargan a dezir, que le oyeron
zir a la dicha Doña Leonor, que algun dia se sabria quien
Catalina: y otros, que les dezia a Francisco Gomez de To
y Christoual de Alfonsi, reos deste pleyto, que Catalina era
ja de tan buena madre como ellos, y de mejor padre, y que
gun dia lo sabrian; estas palabras no tienen fuerça de nom
ci

cion, y confession de ser su hija, por ser como son palabras indiferentes; y que quando fuesse cierto auerlas dicho, pudo ser con diferente fin, y no porque fuesse su hija, quia non probat hoc esse, quod ab hoc contingit abesse, *l. neque natales, C. de probat. l. non hoc, C. vndè cognati.* Y menos caso se deue hazer de lo que algunos testigos depusieron, afirmādo que la dicha Doña Leonor de Esquibel les confessò en particular, como la dicha Catalina de Cena era su hija; porque fuera de que son testigos singulares lo que en esta parte deponen, no es compatible cō el cuydado, que la dicha Catalina de Cena dize tuuo de tenerlo encubierto, y que no se supiesse, porque diziendolo a tātos, era fuerça el descubrirse, y publicarse; y por el consiguiēte veluti testes inverosimilia deponentes, fidem non merentur, *l. ob carmen. ff. de test.* y quando fuera cierto auer cōfessado la dicha Doña Leonor, que Catalina de Cena era su hija, esta confessiō no puede tener mas fuerça, y eficaz efecto, que la que dizē hizo al tiempo de su muerte en el codicillo cerrado, de que ansi mismo se vale la dicha Catalina de Cena; la qual etiam præcedenti filiali tractatu cō todos los adminiculos con que la quiere ayudar el Abogado de la susodicha; videlicet el auerla hecho la dicha Doña Leonor a la hora de su muerte con juramēto, y no seguirsele prouecho, solo puede constituyr en quasi possession de filiacion a la dicha Catalina de Cena, ex communi Doctorum relata per *Petram de fideicom. q. 11. n. 293. Petrum Surd tract. de alimentis, tit. 1. q. 112. n. 8.* Et passim fatentur omnes de filiationis probatione agentes; y lo confiessa el Abogado de la dicha Catalina de Cena en el primer presupuesto de su informe impresso.

Num. 15: *Confessio etiam præcedente tractatu filiali solū constituit in quasi possessione filiationis.*

Ex quo maximus, & notabilis resultat effectus quoad rem præsentem, quia cum agatur de filiatione in petitorio prædicta quasi possessio filiationis, dado sin perjuyzio de la verdad, que estuuiera probada non est sufficiens ad obtinēdum, ita docuerunt *Petrus Cynus, Baldus, Albericus, Salicetus, Iasson, Castrensis, Decius, Alciatus, Beroius, Zephalus, Rolandus, quos refert & sequitur Fachin. lib. 1. controu. cap. 73 & Barbacia, Couar. & Menchaca alijsque relatis magis communem, & veriorem opinionem dixit Alex. Trentacinq. variarum resolut. lib. 1. tit. de filiat. resolut. 1. sub num. 7. versic. secunda opinio,* & magis veriorem opinionē iudicat *Mascardus de probati. concl. 386. ex num. 3. vsque num. 7.* sequitur *Fulbius*

Num. 16. *In iuditio petitorio non sufficit quasi possessionē filiationis probare ad obtinendū.*

*bius Pacianus de probat.lib.2.cap.6.num.*17.vbi cõmemorat dem videri opinionis Bartolum *in l.nonnudis,2.lectura,C.de bat.* & magis probauit *Ioannes Baptista Lupi de illigitimis, li commentario 2.§.3.num.53.per totum,*& post Hostiensem, Fel & alios idem respondit *Gratus cons.62.num.6.vol.2.* & post neum concludit *Socinus cons.86.num.43.vol.2.Bosius tit.de p supposito,num.27.Bursatus cons.88.num.5.lib.1. Camillus de cis cons.43.num.12.Camillus Borrelus in summa decis.tit. de pro num.101.*sequitur & dicit veram sententiam *Phebus Luca decis.44.num.2.Petra de fideicom.q. 11.nu.289. & latius nu. Farin.decis.289.num.5.p.1.Marquezanus de commissionibus p 1.decis.incipit,cum hæreditatem,nu.4.* & licet non desint, qui trariam tuentur sententiam; adhuc hanc, quam sequimur gis cõmunem, & veriorem esse apparet ex numero Doc & rationibus, quibus ipsi ducuntur: præsertim en el caso pleyto, donde se trata de filiacion ilegitima; porque la r en que se fundan los que siguen la contraria, quod scilicet ribus personalibus si primævus status, & origo non resista

Num.17. *Cũ primæuus status resistit possessioni nõ est sufficiẽs quasi possessio filiationis ad obtinendum in petitorio.*

ficit quasi possesio ad obtinẽdum in petitorio, *l.circa ff de bat.* solo milita en los hijos legitimos, y assi lo dan a ente los DD. que la siguen, presuponiendo que precedio legi matrimonio, cuius naturæ, & statui maximè conuenit pro neratio, & consequenter filiatio: in spurijs autem, & cæteri gitimis cum deficiat matrimonium, & primævus status tat; quinimo necessarium sit præsumere culpam, & delic parentibus tractantibus, & nominantibus aliquem, vt fil reddi debet ratio possessionis, & quare ceptum sit possidere communi post Bartolum *in l.si prius, num. 18. vbi Iasson n ff.de noui ope.nuntiat.*

Num.18. *In petitorio non sufficit quasi possessio filiationis ad obtinendũ per textum in l. fin. tit.19.part.4.*

Insuper existimabam posse defendi, que la opinion q esta parte defendemos, la aprobò la ley de Partida, scilicet *tit.19.part.4.* donde auiendo dicho el Legislador, que si f ma, o señales, hoc est, præsumptiones, & inditia le cons juez, que vno està en possession de hijo, deue mandar, q lo y alimente, el que razona ser su padre; dize que finca sal derecho a las partes, a el vno para probar q̃ es hijo, y al o no lo es. Tunc sic: si los indicios, y presumpciones, y pres de alimẽtos constituyen a vno in quasi possessione filiati y toda via tiene que probar en quanto a la propriedad, p q

queda su derecho salvo para ello, ergò ex mente prædictæ legis partitæ quasi possesio filiationis non est sufficiens ad obtinendum in petitorio: aliàs enim, no dixera la ley, que al hijo le fincaua su derecho a salvo para probar el serlo; sed tantummodo lo reseruara a el padre, in quem propter quasi possesionem filij translatum esset onus probandi contrarium.

Mas quando no fuera tan en fauor de nuestra opinion la disposicion de la dicha ley de Partida, siendo quien pretende ser hija actora, y los que defendemos reos, y tratandose de re magni præiudicij, como es reuocar las donaciones de tan notables cantidades: quasi possesio filiationis prodesse non potest ad obtinendum in petitorio; cum enim sit actrix tenetur intentionem suam plenè probare; & cum discutiatur petitorium, non sufficit probare quasi possesionem; sed necesse docendum est de proprietate, quia aliud est possesio, aliud proprietas, *l. naturaliter, §. nihil commune, ff. de adquir. poßes. l. 1. §. huius autem, ff. vti posidetis, l mulier, §. qui poßesionem, ff. de eo quod metus causa.* Ex quo qui deducit dominium, & probat possesionem sucūbit, vt per DD. *in d. §. nihil commune*, & ita in amicitiam redigit prædictas contrarias opiniones, *Surdus cons. 1. nu. 69. & seqq.* & sub eisdem terminis loquitur *Camillus Borrelus vbi sup. nu.* 101. & eandem concordiam asignat *Phebus dict. decis. 44. nu. 2. & Marquezanus dict. nu.* 4. adonde pondera, q̄ en su caso agebatur de re graui, scilicet hæreditate à tertio auferēda, & expresse cōsentit el señor Don Iuan del Castillo, d. cap. 125. num. 6. circa medium.

Num. 19. *Rediguntur in amicitiam pugnantes sentētiæ.*

Mas quando prædictis minimè nauceantibus aduersariorū esset adherendum sententiæ, no puede causar perjuyzio a los reos deste pleyto, porque respecto dellos la dicha Catalina de Cena quidquid sit respectu de Doña Leonor de Esquibel, nec quasi possesionem filiationis probauit, por ser como es comū resolucion, que passa sin contradictor, que la quasi possesiō de filiacion que resulta ex tractatu, educatione, nominatione, & confesione intelligitur tātum esse productam, quoad præiuditium tractantis, & confitentis, nō vero tertij, qui prædicto tractatui nominationi, & confesioni non consensit, & assensit, ita fuit originale dictum *Iaßonis d. cons. 106. in fundamento 2. vol. 1.* & sequendo Iassonem firmat *Gratus cons. vlt. nu. 44. vol. 1. Menoch. de præsumpt. lib. 6. præsumpt. 53.* ibi; *Declaratur tertio, vt educatio,*

Num. 20. *Quasi possesio resultans, & insurgēs ex tractatu nominatione, & cōfesione intelligitur tantū respectu tractātis, & cōfitētis nō vero tertij, qui prædicto tractatui, & cōfesioni non consensit.*

catio, & tractatus iste noceat ipsi educatori, non autem tertio: ita Sy*norolus cons.219.nu.6. Pontanus dict.cap.3.nu.13. & Decianus con*s. *91.num.4. versic praeterea, lib.6.* idē Menoch. de arbitr. d. casu 8 n.72. ibi; *Nec dissentit Alex. cons.25. num.12. lib.4. dum è conuer*so *respondit hunc tractatū non constituere filium in quasi possessione con*tra eos, qui illi tractationi non cōsenserūt, & rectè cū sit res inter al*ios *acta.* Sequitur *Gratianus discept. forens. 267. n.19. & discept. 74*4 *nu.*10. vbi multis relatis sic ait: *Respondetur quod ista habent loc*um *contra patrem, & matrem, ita tractantes, & alios, qui huiusmodi tr*ac*tatui consenserunt, non autem contra tertium, qui talibus actibus n*on *consensit, &c.* Idem docet Mascardus d. concl.789. num. 39. ib*i*: *Quarto limita, vt conclusio vera sit, quoad praeiuditium ipsius tra*ctan*tis, & eius haeredum; non autem in praeiuditium tertij, neque proxim*o*rum ab intestato venientium &c.* & loquendo de confessione & nominatione serio, & principaliter facta, idem firmat *Pet*r. *Surdus cons.552. num.20.* ibi: *Et quamuis vbi agitur denominatio*ne *principaliter in negotio ad solum filium pertinēte, non autem ani*mo *blandiendi nominatio constituat filium in quasi possessione, tamen* h*procedit quoad praeiuditium patris nominantis, non autem alior*um *ita Iasson, &c.* sequitur *Castellus lib.5. p.2. cap.125. num.14.* in f*ine* & loquendo de tractatu, & nominatione simul, idem defend*it* *Menochius dict. lib.6. praesumpt. 54. nu.51. Cardinalis Tuschus* cō*c.* 347. *num.59. & apertius num.93.* ibi: *Limita, quia confessio tract*a*tus, vel quasi possessio filiationis, vel legitimitatis quoad patrem n*on *praeiudicat quoad tertium:* & merito, tūc quia quasi possessio, q*uae* adquiritur contra certas personas, non comprehendit alios, *si* personae sint distinctae: ita *Innocentius in cap. dilectus. de capellis* m*onachorum. Castro in l. restituta. in princ. ff. ad Trebel. Nata cons.*40*num.*17. Tum etiam, quia cum sit res inter alios acta alijs noce*re non debet. Insuper & peremptorie, quia confessio expre*ssa* seu illa tacita resultans ex tractatu non potest nocere tertio, *co*mo son los reos deste pleyto: regulare quippè est cōfessionem recognitionem, siue declarationem aliquam tantum confiten*ti recognoscenti, siue declaranti, & eius haeredibus praeiuditium generare, non vero tertio, *l. certum, § sed an, & ipsos, ff. de confes*sis, *Achilles decis.4. num.2. tit. de confessis, Farin. decis. 666. num.* ... *p.2. Gabriel tit de confessis, concl.1. in princ. Afflictis decis.245. num.*11. *Tiraq. de retract. conuent. §.4. gloss.6. num.9. Alciatus cons.174.* ... *2. Nata cons.436. n. 9. Surdus cons.5. n.38. vbi satis ad rem praesen*...

Nu.21. *Regulare est cōfessionem vnius alteri non esse praeiuditio.*

sic ait: Non etiam aduersatur recognitio facta per D. Paulum, tunc dominum feudi, per quam dixit dominum Christophorum esse agnatū sibi proximiorem in gradu succedendi, quia respondetur pluribus modis: primo quod confessio illa potest domino Paulo, vel ab eo causam habēti nocere, sed non cameræ, quæ habetur pro tertio, & c. & quod confessio debitoris non præiudicet creditori, *Bart. in l. post contractum num. 17. ff de donat Tiraq dict. nu. 9. Farin decis. 460. num. 1.* nec cōfessio venditoris emptori, *Surdus decis. 218. n. 5. Farin. decis. 106. num. 2. p. 2.* nec confessio resignantis noceat resignatario *Parisius de resignat. lib. 1. q. 16. num. 24 Farin decis. 786. num. 4. p. 2.* nec confessio cedentis post cessionem facta noceat cessionario, *Bart. Paulus, & alij in l. facta, §. si hæres. ff ad Trebel. Alex cons. 46. num. 4. lib. 5. Paulus de Castro consil 134. nu. 2. lib. 1. Gozadinus cons. 3 num. 8. Rolandus dict cons. 85. num. 9. Surdus cons. 22. nu. 30.* Et in expresso, quod confessio donantis post donationem irreuocabiliter factā donatario minimè noceat, est tex. clarus, & rotundus *in l. Seia municipij. ff. ad Senatuscons. Velleianum, docent Ruinus cons. 177. versic. nec confessio, lib. 1. Rolandus cons. 85. num. 6. vol. 2. & cons. 58. num. 10. vol. eod. Parisius cons. 19. num. 59. vol. 3.* vbi concludit confesionem factam per donantem non præiudicare donatario in aliquo, quia confessio inter alios facta non potest præiudicare tertio per dict. l. Seia, & in nu. 47. inquit, quod licet scriptura negata possit comprobari per confessionē donantis, qui illam scripsit, non tamen in præiuditium donatarij, quia si aliter diceremus, sequeretur, quod esset in arbitrio donantis, vti fraude, & de facili daretur via, & modus alios fraudandi; ex quibus ita resolvit *Roland dict. cons. 58. num. 18. Surdus dict. cons. 22. num. 30 & latius consil. 82. num. 22. & omnino videndus in cons. 173 nu. 91.*

Y en proprios terminos de filiacion, quod recognitio, siuè confessio parentū tātūmodo parentibus noceat non verò tertio docēt præter supra relatos *Cynus in d. l. nonnudis, q. 4. C de probat. Iasson d. cons. 106. volum. 1. Gratus cons. 62. num. 20. volum. 2. Nata cons. 473. num. 24. ad finem, Petra de fideicom. d q. 11. n. 302. 303. 304. & 472. Sygnorolus Homodeus cons. 55 per totum, Alciatus cons. 5. num. 87. lib. 4. & responso 201. num. 57. versic. & licet confessio, Aretinus in dict. cap. per tuas, num. 25. de probat. Socinus cons. 39. num. 10. lib. 1. Mieres de maiorat p. 2. q. 2. num. 160. Mascardus de probat. concl. 790. num. 40. Greg. Lopez in l. 9. tit. 14 part. 3. verb. seyendo.* Num. 22. *Doctores referūtur, qui expresse docent recognitionē parentis circa filiationem tantū ipsi nocere non vero tertio.*

*yendo.in fin.*vbi quod confessio parentis in probanda filiati
illegitima alteri non præiudicat, sed soli ipsi parenti, *Dueñ*
*reg.341.num.*73.vbi quod nec præsumptionem facit in præ
tium tertij. *Zauallos d.q.4.n.*73.ibi: *Et sic est regula generalis,*
confessio parentum solum nocet confitenti, & non tertio. Barbo
*rubr.ff.soluto matrim.p.1.nu.*17.vbi sic ait: *Præterea aduerto,*
in specie dict.l.vxorem, filius ille irritat testamẽtum paternum,
præiudicat scriptis hæredibus, & etiam venientibus ab intestato
bus tãquam filius præfertur, quod vtique efficere non potest sola a
tio materna, nam ea agnitio potuit matri agnoscenti præiudicare
alijs, l.3.ad fin.prin.supra de iure iur.l.1.post princ.infra si mulier
tris nomine, &c. El señor Don Iuan del Castillo latè, & eni
ipsum defendens en terminos la.l.11. de Toro, lib.5. cont
p.2.cap.125.nu.12.in illis verbis: *Est itaque in se verissimum*
patris recognitionem sufficere, vt aliquis filius naturalis dicatur
stante expreßa decissione eiusdem.l.11.Tauri, dum modo (sic enim
illa temperanda, atque explicanda erit) inter personas prohibitas
versemur, aut ex recognitione fraus aliqua presumatur, siue terti
iuditium versetur, vt puta quia in præiuditium filiorum legitim
aliquis recognoscat alium, vt filium naturalem, qui tamen spuri
set, aut non filius, atque ita si spurius hæreditatis, siue quotæ eius
pax: etiam legitimis filijs deficientibus, prout in l.9.Tauri, longa
tradiderunt huius regni interpretes, & Menoch.lib.4.præsumpt
siue in præiuditiũ ascendentis iuxta terminos illos in quibus Tellus
nandez loquitur in l.11.Tauri, num. fin. Tunc namque quando, s
fraus præsumatur, & inter personas prohibitas versemur, siue
præiuditium detur, sola parentum recognitio non sufficeret; sed a
de quem eße filium naturalem modisque iuri communi, & scri
tium vniformi placito receptis, probare neceßarium esset, nec suff
ret recognitio sola in præiuditiũ tertij. Hæc ille fortis, & benè m
tus Castellus, quibus satis apertè litẽ hanc decidit, adeò, vt a
plius non sit immorandum, nec dubitationi locus relictus.

Et cõfirmatur hæc verissima doctorum sententia ex te
*l.1.§.Iulianus, ff.de libe.agnosc.*ibi: *Grãde præiuditium affert p*
lio confessio patris: adonde sin embargo de que solo se trata d
perjuyzio del padre, adhuc, no dize el Iurisconsulto, que la
fession del padre haze plena probança, sed magnum præiu
tium, quod exponit *Bartolus in dict.l.1, §.quod Senatusconsult*
2.pro aliquali probatione, sed non plena, ibi: *Ex quo nota,*
con

confessio patris non facit plenam, sed aliqualem probationem de filiatione, luego si respeto del padre no haze plena probança su cōfessiō, cō mayor razon no la deue hazer respeto de tercero, cū clament iura confessionem vnius ipsi non tertio præiuditium generare.

Viendose pues apretado con la verdad de la proposicion, q̄ acabamos de exornar, el Abogado de la dicha Catalina de Cena, se allana, y confiessa ser cierto, y sin duda, que la confession, y reconocimiento de los que confiessan, y reconocē a otro por su hijo, no causa perjuyzio a tercero, mas dize, que se deue entēder en caso, que la confession, y reconocimiento estè desnudo de otros adminiculos, y presumpciones, non vero è contra, como dize los ay en el caso presente, ex quibus verosimilis redditur etiam in præiuditium tertij. Y para esto pondera el auer hecho la dicha Doña Leonor la confession, y declaracion referida, vt potè certa de filiatione, y en el articulo de la muerte con juramento, despues de estar sacramentada, y la mucha familiaridad que el Capitan Castañeda tenia en casa de su padre; y finalmente el buen trato que siempre la dicha Doña Leonor le hizo.

Verum respondetur, quod etiam datis prædictis adminiculis, & præsumptionibus prædicta declaratio, seu confessio solū est apta nocere, à la dicha Doña Leonor, caso negado, que fuesse cierto auerla hecho, y en esta conformidad hablan todos los Doctores, que cita el Abogado de la dicha Catalina de Cena, para la ponderacion que haze de los dichos adminiculos; porque en tratandose de perjuyzio de tercero, etiam legitimi filij, todos concuerdan en que no obra cosa alguna, ita post Alciarum, & alios docet *Menoch. de præsumpt. lib. 5. præsumpt. 5. nu. 17. Masc. de probat. concl.* 1079. vbi ex sententia multorum tradidit, cōfessio morientis in præiuditium tertij, ipsi tertio non præiudicat, *Surdus decis.* 135. *nu.* 8. *&* 16. vbi quod confessio morientis valet ad fauorem tertij, sed non ad præiuditiū, *Simon de Pretis lib.* 1. *interpret.* 1. *dubit.* 3. *solut.* 5. *num.* 16. *& tribus seqq.* vbi quod præsumptio illa, quod moriens non præsumatur mendatium dicere non præiudicat tertio, & congerit nonnulla in eius comprobationem. Et quod confessio etiam in testamēto facta nō præiudicet tertio, cui quis directo præiudicare non potest tradidit, *Sesse decis.* 385. *nu.* 5. *p.* 4. & quod declaratio patris in præ-

Num. 28.
Que la declaracion de D. Leonor etiam datis indicijs, de quibus in præsenti nō est apta nocere tertio.

iudicium tertij, etiam cũ iuramento non præiudicat in vi[…]
cutiua, neque in ordinaria post Baldum, Tiraquellum, A[…]
dañũin, Ioannes Gutierrez, docet *Valençuela Velasquez cons[…]*
num. 27. *&* 28. & post Baldum quem citat *Fulbius Pacian[…]*
probat. lib. 1. *cap.* 53. *nu.* 47. notauit quod testimonium illius[…]
erat in articulo mortis cõstitutus reprobari potest, etiá si su[…]
sisset Corpus Christi, quia non omnis qui moritur est Ioa[…]
Euangelista, & latè comprobat *el señor Don Iuã del Castillo[…]*
cap. 111. *à num.* 11.

Menos caso se deue hazer de la familiaridad, y amista[…] la dicha Catalina de Cena pondera huuo entre Iuã de To[…] padre de la dicha D. Leonor, y el Capitan Castañeda; lo[…] assienta està probado, deuiendo advertir, que testigo alg[…] de todos los presentados por su parte, no dize que cono[…] al dicho Capitan Castañeda; veanse en la primera pregũ[…] su interrogatorio, y sino lo conocieron, mal pudieron dep[…] de la dicha amistad, y familiaridad; como es ansi verdad, q[…] guno depone della, ni pudiera; porque como està probado[…] parte de los reos, quãdo estuuo en esta Ciudad el dicho C[…] tan Castañeda, fue por el año de nouenta y dos, quando[…] nia seys años, y mas de edad la dicha Catalina de Cena; [...] de que quando fuera cierto, es adminiculo muy remoto, [...] digno de que se pondere para hazer verosimil vna confe[…] tan perjudicial a tercero, como son los reos deste pleyto.

Y finalmente el indicio del buen tratamiento que le [...] la dicha Doña Leonor, no viene en consideracion, vt ver[…] lis redatur, la dicha confession, y declaracion, porque qu[…] estuuiera probado con las calidades, que arriba diximo[…] necessarias, solamente pudiera causar perjuyzio a la dic[…] ña Leonor, y a los demas, que en el dicho tratamiento vu[…] consentido, mas no a los reos deste pleyto, que nunca e[…] consintieron, antes la trataron siempre como a esclaua, [...] de otra tal, queriendola herrar, y maltratandola de obra[…] palabra (como està largamẽte probado) de dõde resulta[…] pendencias, y disgustos, que la dicha Doña Leonor ten[…] los dichos sus sobrinos, cuyo animo, e intencion conoc[…] bien, quando riñendo ella con la dicha Catalina de Ce[…] llamaua de perra, hija de mala madre, diziẽdole, que no [...] raua, por no dar vẽgança a sus sobrinos: y ya fundamos, q[…]

Nu. 24.
Que los reos deste pleito tratarõ siẽpre por esclaua a la Catalina de Cena.

tratado educacion, y cõfession no obran efecto alguno en per juyzio de tercero, que no consintiò en el dicho tratado, y educacion, & habet iuri consonam rationem, videlicet, quod prædictus tractatus est quædam tacita confessio, seu recognitio, quæ tertio nocere non potest, vt latius diximus supra; y que tẽga fuerça de tal se comprueva, por lo que resuelve el señor Dõ Iuan del Castillo, y otros que refiere, dict. cap. 125 à nu. 20. videlicet, que para que vno se diga hijo natural en terminos de la. l. 11. de Toro, basta el tacito reconocimiento que resulta ex tractatu, & educatione filiali; taciti autem, & expressi idem est iuditium, eadem virtus, & potentia, *l. de quibus in fine, ff. de legibus, l. cum quis. ff. si certum petatur.*

Y quando los dichos admiculos confessaramos (que no hazemos) que pudieran en alguna manera, etiam in præiuditium tertij, hazer verosimil la dicha confessiõ, en el caso presente no se puede dudar que no tienen, ni pueden tener fuerça, ni valor para obrar el dicho efecto; porq̃ con probãça superior, y otros indicios los reos tienen deshechos, y eneruados los dichos adminiculos: vna enim præsumptio, & probatio altera præsumptione, & probatione eliditur. l. divus, ff. de in integr. restit. Y por el consiguiente si con cõtrarios, y mas superiores indicios tienẽ probada la inverosimilitud de la dicha cõfession, y declaracion, no solo queda en terminos de sola, y mera confession, pero aun tãbien en peor estado del q̃ pudiera tener por si sola para causar perjuyzio a tercero, vt ex dictis sup. & infra suo loco dicendis luce meridiana clarius apparebit.

Aqui es fuerça antes de passar adelante, ver que verdad tẽga la distincion que haze el Abogado de la parte contraria en el informe impresso, y mas largamente en el manuescrito, que ansi mesmo tiene dado; videlicet, quod cõfessio patris, vel matris circa filiationem cum qualitate legitimitatis, vel naturalitatis, quæ præcissè requiratur ad exclusionem tertij nullã vim habeat in præiuditium tertij, si vero agatur de sola filiatione in genere, quæ sufficiat ad optinendum absque aliqua ex prædictis qualitatibus confessio patris, vel matris probet filiationem in præiuditium tertij, en cuyos terminos dizẽ que estamos en el caso presente; y con esta distincion pretenden satisfazer, especialmente en el manuescrito, a los Autores que emos referido, que resuelven confessionem parentis circa filiationem tertio Num. 25. *Refertur quædã distinctio quam assignant aduocati Caterinæ de Lena.*

 tio

tio præiuditio esse non posse, & rationem distinctionis, d
ferentiæ in eo consistere affirmát aduocati prædicti, quo
fessio simplicis filiationis, es de cosa que la sabe, y solam
depende del animo del mesmo declarante, o confitente, l
litas vero legitimitatis, vel naturalitatis, depéde de circu
cias ab extra, que no estan en la mano, y facultad del q̃ d
ta, o confiessa.

Num.26. *Impugnatur prædicta distinctio.*

Verum respondetur prædictam distinctionem, præte
quod respectu tertij nulla lege, vel authoritate munitur,
no falsam esse; porque la simple filiació etiam genericè s
ta, y sin alguna de las dichas calidades no es cosa, que sol
te la sabe, y depende del animo del mesmo declarante, o
fitente; porque si es el padre, ninguno ay que cõ certeza
ni pueda que otro es su hijo; y como quiera que sea, siue
ter, siue mater, la filiacion no es cosa que depéde de su a
solo, sed habet fieri à natura, vt inquit *Cynus in dict. l. nõn*
fin, C. de probat. Baldus in dict. l. non ignorat. C. qui accusare no
sunt, Rolandus cons. 22. *vol.* 3. ibi; *Quia filiatio oritur à natur*
non potest oriri ex nominatione, &c. sequitur *Mascardus de p*
d. concl. 790. *num.* 3 *&* 31. Et quod non depédeat à solo a
& facto patris confitentis defendit latè *Riminaldus Senio*
615. *vol.* 4. *& est videndus Valençuela Velasque cons.* 90. *n*

Y quando concedieramos, sin perjuyzio de la verdad,
simplex, & nuda filiatio genericè sumpta sit res depend
solo animo patris, vel matris confitentis, toda via para q
aya por probada en perjuyzio de tercero, no es bastante l
fession, o declaracion de la madre, estando en terminos
to perjuyzio, como los deste pleyto, q̃ su interes importa

Nu.27. *Etiã in his, quæ dependent à solo animo declarantis non creditur declaranti cum versatur magnum præiuditiũ tertij.*

de quinze mil ducados de plata; quia licet aliàs in his, qu
lo animo dependét stetur dicto, vel declarationi vnius in
iuditium alterius fallit quando versatur magnum præiu
tertij, ita *Hypolitus de Marcilijs singulari* 655. *& pluribus rela*
cet Mascardus de probat. concl. 94. *num.* 18.

Cum igitur differentiæ ratio asignata corruat, & ipsam
tinctionem corruere necessum est fateantur, & consequ
quod confessio patris, vel matris, siue simus in filiatione n
& genericè sumpta, siue cum aliqua ex prædictis qualita
legitimitatis, scilicet, vel naturalitatis in præiuditium ter
hil operetur, in quibus terminis loquitur expressè *Sygnorol*
H

Homodeis dict. consf. 55. versic. secundo casu, quem refert, & sequitur Cardinalis Tuschus lit. F. concl. 347. num. 59.

Ad rem igitur redeundo, es digno de advertir, que aũ en caso quo quis ex tractatu educatione, & cõfessione in quasi possessione filiationis constituatur, adhuc contrarium probari potest, & semper auditur quis volens probare non filiationẽ, quia prædicta quasi possessio solummodo releuat ab onere probandi, & transfert onus probandi contrarium in aduersarium, ita *Bartolus in locis supra citatis præsertim in dict. l. 1. §. item per contrarium ff. de de liberis agnosc. & in l. 1. C. quorum bonorum, Cynus, Baldus, & alij in l. non epistolis, & l. nonnudis, C. de probationibus, Decius in dict. cap. per tuas, nu. 8. eo tit. refer multos Paricius consf. 10. sub nu. 44. vol. 2. Petra dict. q. 11 num. 288. Mascardus cum multis concl. 790. num 38. el señor Don Iuan del Castillo d. cap. 104. nu. 5. versic. secundo deinde constituo.* Semper enim debet esse locus veritati in his, quæ non possunt induci nisi ab ipsa naturali veritate, vt inquit *Felinus in dict. c. per tuas de probat. versic. quinto nota. Mascardus concl. 794. num fin.* Y en terminos de la ley 11. de Toro, idem docet Didacus Castellus ibidem, hablando respeto de los ascendientes legitimos del padre, que reconoce a otro por su hijo natural: igitur si parentibus confitentibus, & recognoscentibus filios licet negatiuam filiationis probationẽ deducere, & ascendentibus, de quibus loquitur dict. l. 11. id ipsum permittitur, cur maiori ratione non licebit tertio? aunque confessaramos (que no hazemos) que el dicho reconocimiento le perjudicara en algo: & consequenter si los dichos Frãcisco Gomez de Torres, y Christoual de Alfonsi vuieren probado lo cõtrario, scilicet, que la dicha Catalina de Cena no fue hija de la dicha Doña Leonor absolvendi erunt.

Comun resolucion es eisdem actibus, & medijs, si negatiuè concurrant, aliquem non esse filium probari quibus, si affirmatiuè concurrant, filium esse probatur, ita docent *Præpositus in cap. transmissæ num. 9. versic. & si ista extra qui filij sint legitimi. Nata consf. 473. num. 44. lib. 2. Bursatus consf. 17. num. 1. lib. 1. Oroscius in l. filium numer. 31. ff. de his qui sunt sui, Ceuallos dict. quæst. 4. num. 69.* quia idem operatur propositũ in proposito, quod oppositum in opposito. *l. & si contra, & ibi Bart. ff. de vulg. & pupillari.* Num. 28. *Eisdem actibus, & medijs probatur filiatio negatiua quibus affirmatiua.*

Media autem præcipua filiationis affirmatiuæ probandæ supe-

superius enumerauimus, tractatum, scilicet, nominatio
famam; con los quales los dichos reos tienen probado p
mente, que la dicha Catalina de Çena no fue hija de la
Doña Leonor.

In primis per non tractatum, porque no solo no se p
por parte de la dicha Catalina, que la dicha Doña Leo
tratasse como a su hija, y en actos conuenientes solo a ta
superius remanet stabilitum, verùm por parte de los d
reos se prueba, que nunca la tratò como hija, ni hizo dem
ciones de serlo, quinimo concluyen los testigos la trata
mo se suelen tratar los esclauos, llamandola de perra, y a
zandola de que la auia de herrar, que sino lo hazia era p
dar vengāça a sus sobrinos: veanse en la 6. de su interroga

Num. 29. *Que D. Leonor trataua a Catalina de Cena como a su esclaua.*

Maria de Leon a fol. 211.
Iuan de Vreña a fol. 224.
Maria de Iesus a fol. 216.
Ysabel de Esquibel a fol. 222.
Francisca Geronima a fol. 225.
Ysabel de la Cruz a fol. 227.
Iuana Bautista a fol. 229.
Doña Ana de Chaues a fol. 246.
Iuana de Melo a fol. 263.

Deinceps per non nominationem, quinimo cōtraria
que la dicha Doña Leonor neque perfunctorie, neque a
satè, & ex proposito, no se prueba llamasse, y nombrasse
hija a la dicha Catalina de Cena, y los dichos Frācisco G
de Torres, y consorte tienen probado como dezia, y afi
era hija de vna esclaua, diziēdoselo en publico, y en sec
la susodicha: veanse en la sexta pregunta de su interroga

Num. 30. *Que D. Leonor dezia, q̄ Catalina de Cena era hija de vna esclaua.*

Maria de Leon a fol. 211. ibi, que le dezia a la dicha C
lina de Cena hija de mala madre, que no puedes dexar d
responder a quien eres.

Iuana de Vreña a fol. dize lo mesmo.

Maria de Iesus a fol. 216. dize lo mesmo, y añade que
dole a Doña Leonor vn hijo de vezino a la dicha Catalin
muger, respondio que le embiasse mil ducados por ella.

Francisca Geronima a fol. 225. que le dezia a la dicha C
lina de Cena hija de mala madre, que no puedes dexar d
responder a quien era.

Iu

Iuana Bautista a fol. 229. que le dezia, que era hija de vna tuerta, y que no podia dexar de corresponder a quien era, como quien bien la conocia.

Geronima de la Barrera a fol.232.dize lo mesmo, y contesta en lo demas con Maria de Iesus a fol.216.

Iuana de Melo a fol.263. dize lo mesmo.

Y aunq̃ sintiendo la dificultad el Abogado de la dicha Catalina de Cena, responde, que las palabras, y razones de que deponen los testigos referidos, fueron dichas con colera, y enojo; por lo qual dize no hazen probança, quia quidquid calore iracudiæ, vel fit, vel dicitur, nullum effectum producit per tex. *in l. quidquid, ff. de reg. iur.* cum vulg. es euacion sin fundaméto, porque la dicha ley, y demas que se citan concordes, no proceden sino en caso quo iracundia fuit magna, & in totum à mẽte alienans agentem, secus si parva, vt communiter exponunt prædicta iura. *Decius in dict. l. quidquid, num. 8. ff. de reg. iur. Farin. de pœnis temperandis, q. 91. num. 40. Gutierres de gauellis, q. 144. nu.* 3. quam mentis alienationé, & si probatu difficilem test. *Abbate in cap. dudum, num. 8. fin. de conuersione coniugatorum*; probandi onus alleganti incumbit ex congestis per *Farin. vbi supra num. fin.* lo qual no ha probado la dicha Catalina de Cena: ni para dezirle vna señora a su esclaua de perra, e hija de mala madre, era necessario enojo tan gráde, que la priuasse de juyzio, & alienationem mentis induceret: y por el cósiguiente el dezirle perra, e hija de mala madre, y las demas razones que dizen los testigos, era efecto de la verdad que le cóstaua, y de que tenia cũplida noticia; esto es el ser hija de su esclaua, que fue la possession en que siempre estuuo, hasta que murio la dicha Doña Leonor.

Denique per famam, & communem populi opinioné, quæ iunctis indicijs, & præsumptionibus pro plena probatione habetur, *l. non omnes, § à barbaris, ff. de re militari, defendit latè Iasson in l. cum ea quæ, C. de transact.* plurimum enim solet lex communi opinioni tribuere, l. cum delanionis, §. asinam, ff. de fundo instructo: quare iure, & merito in nostro casu publica fama, & hominum existimatio sine alijs adminiculis ad probandam filiationem negatiuam sufficeret saltim attenta, l. fin. tit. 19. p. 4. ibi: *Esto deue ser catado por fama de los de aquel lugar*: y que estè probada esta fama, y comun opinion del pueblo, de que la di- Nu.31. *Plurimum solet lex communi opinioni tribuere.*

 cha

cha Catalina de Cena fue, y es hija de la dicha Ysabel es[...]
del dicho Iuan de Torres, padre de la dicha Doña Leon[...]
todos los requisitos del derecho, cõstat apertè de lo que[...]
nen la segunda pregunta de su interrogatorio.

Maria de Leon a fol. 211. vbi que en tal opinion fue a[...]
y tenida sin auer oydo cosa en contrario.

Iuan de Vreña a fol. 214. vbi que era publico en el b[...]
donde nacio, y se criò la dicha Catalina.

Doña Ysabel de Esquibel a fol. 221. que siempre estu[...]
tal opinion sin auer oydo cosa en contrario.

Francisca Geronima a fol. 225. vbi que fue publico y [...]
rio en la calle de la Pajeria donde nacio la dicha Catali[...]

Ysabel de la Cruz a fol. 227. que ha sido publico y no[...]
sin auer oydo cosa en contrario.

Antonio de santa Ana a fol. 230. vbi que fue publico y[...]
rio en la Pajeria donde nacio, y se criò la dicha Catalina.

Doña Leonor de Frias a fol. 235. vbi que por tal fue t[...]
entre todas las personas que la conocian.

Doña Ana de Chaues a fol. 240. vbi que por tal fue t[...]
entre todas las amigas de Doña Leonor, sin auer auido c[...]
contrario.

Geronima de Sayas a fol. 245. vbi que ansi fue publi[...]
notorio en el barrio de la Pajeria sin auer oydo cosa en co[...]
rio.

Agustin de Molina a fol. 253. vbi que era publico, y no[...]
en la calle donde viuia Doña Leonor.

Iuana de Melo a fol. 263. vbi que por tal ha sido teni[...]
auida entre las personas que la conocieron.

Num. 32. *De fama circa filiationem:* Todos los quales (sin otros muchos que deponẽ de o[...]
como se vè) cõcluyen la publica voz y fama que siempr[...]
de que la dicha Catalina de Cena fue hija de la dicha Y[...]
esclaua entre los vezinos del barrio dõde nacio, y se criò, [...]
tre todas las personas que la conocierõ, y a la dicha Doñ[...]
nor sin auer oydo cosa en cõtrario, quod sufficit cum ag[...]
de facto, & negotio non magno, nec notabili, in quo, vt [...]
probetur, sufficit testes dicere audiuisse à maiori parte [...]
niæ, vt firmauit *Alex. cons. 150. num. 13. & cons. 151. nu. 11.*
& cum Saliceto docet Mascardus de probat. lib. 2. concl. 749. nu.
& concl. 791. num. 16. & seqq. Farin. dict. 47. num. 256. Tusch[...]
F.c[...]

F.concl. 64. num.30. & 31. presertim cum asignent rationem sui dicti, & causam verosimilem del origen de la dicha fama, y comun reputació, videlicet,el auer conocido a la dicha Ysabel esclaua,y auerla visto preñada,y despues criar a sus pechos a la dicha Catalina de Cena,diziendo,y afirmando ser su hija, y de Sayas vn tabernero: cum enim fama ex verosimili,& probabili coniectura ortum habuit vim probationis implet *Bart. in dict.l.de minore,§.plurimum n.7.18.& 30.ff.de quæst. Mascard. de probat.dict.lib.2.concl.748.nu.5.Petra dict.quæst.11.num.449. in fin.& quæst.13.num.110.in princ.& num.128.in fin.Farin.q.47. num.153.Surdus cons.135.num.92.versic.tertio,& cons.151.nu. 7.* adeò,vt licet aliàs ortum habere debeat à personis honestis,& fidedignis ex tex. *in cap.qualiter, & quando,el 2.extra de accussat. Bart in dict.§.plurimum.num.15.Petra dict.quæst.11.num.378. in fin.Menoch.de præsumpt.lib.1.quæst.1.nu.44.* attamen, si ex verosimili causa , & ratione proficiscatur , probat: licet non habeat ortum à fidedignis, & honestis personis ex *Bart. dict. §. plurimum numer. 15. in fine, & ibidem Hypolitus de Marcilijs num. 157. Felinus in cap. veniens , num. 17. extra de testibus, Mascard. dict. concl. 749. numer. 20.* Y esto procede con mas llaneza en el caso deste pleyto , por ser tantos en numero los testigos que deponen de la dicha publicidad, y notoriedad,que passan de treynta : ex quo cum sufficerent decem testes, etiam si formiter non deponerent, vt notant *Alexand.ad Bart.in dict.§.plurimum,num.22.sub lit. A. Marcilijs sing. 477. Vulpelus consil. 39. nu.9.& 10.Bursatus cons.87.num. 46.lib.1. Mascard. dict. concl. 749.num.21.Farin.cum multis dict.quæst.47.nu.267.* se comprueua con euidencia la publica voz , y fama auer sido , y ser de que la dicha Catalina de Cena fue hija de Ysabel esclaua,y no de la dicha Doña Leonor , que era la persona q̃ en todas ocasiones dezia,y publicaua lo mesmo.

Y no es de menos ponderacion la presumpcion que resulta de auer el dicho Iuan de Torrez por clausula de su testamento dispuesto en particular de la dicha Catalina de Cena, como hija de su esclaua, y mandado la huviesse vna de sus hijas en precio de cinquenta ducados ; y en caso que ninguna dellas la quisiesse , se vendiesse,y pusiesse el precio en el monton de su hazienda para la particion que se hiziesse de sus bienes: filiatio enim , & descendentia præsertim in antiquis pro-

Num. 33. *Filiatio in antiquis probatur per instrumentum, etiam si enuntiatiuè loquatur.*

batur per instrumentum, etiam si enũtiatiuè loquatur, arg. tex. in cap. series. de testibus, docent *Simon de Petris de interp. vlt. volunt. lib. 5. dubit. 3. interpret. solut. 4. & fin. num. 225. & seqq. Alex Raudensis de analogis, cap. 24. num. 61. & 62. Peregr. de fidei dict. art. 43. num. 82. & 83. Mascard. dict. concl. 794. num. 11.* tempus autem antiquum in filiatione probanda dicitur viginti annorum, nedum quadraginta & quinque, prout in casu de quo agimus, *Barbasia con. 68. lib. 4. Ferretus cons. 49. nu. 3 cum alijs per Rotam diuersorum decis. 357. num. 8. & 9. p. 1. Gratian. discep. 468. num. 36.*

Num. 34 *Tempus antiquũ in probanda filiatione dicitur viginti annorũ.*

A que no se satisfaze cõ dezir, que la Catalina de que se haze mécion en la dicha clausula, no es la mesma que sigue este pleyto, y que quando lo fuera, seria disimulo del dicho Iuan de Torres, por conservar su reputacion: porque contra lo primero haze, que con mucho numero de testigos està probado como la dicha Catalina de Cena nacio, y se criô en casa del dicho Iuan de Torres por hija de Ysabelilla la tuerta su esclaua, y el auer nacido otra del mesmo nombre en casa del dicho Juan de Torres, de quien se entendiesse la dicha clausula, le incumbia probar a la dicha Catalina, quia non præsumitur pluralitas, nec in actibus hominũ, nec in personis, *ex Bal in l. neque natales, C. de probat*, & cõtrariũ dicens probare tenetur, *ita Bartolus in l. si rem. ff. de rei vind. & in l. si quis seruum, §. si inter duos in fin. de legat. 2. Antonio de Butrio in cap. 2. de libelli oblatione*, & loquendo in terminis filiationis docet idé *Marcus Antonius, Nata cons.* 235. *num.* 4. ibi; *Nec dicatur, quod instrumenta facientia mentionem de Balduino filio Ioannis Antonij intelligi possunt de alio Balduino quia respondetur, quod non est verisimile, quod eodem fuerint duo Balduini filij Ioannis Antonij: non enim præsumitur hominum pluralitas nisi per aduersam partem de pluribus eiusdẽ nominis probetur, ita Bartolus, &c.* ni pudo ser disimulo del dicho Iuan de Torres, porque quando fuera cierto ser su nieta, y dello tuuiesse entera noticia, era mas cuerdo, y conueniente medio, afirmãdo ser hija de esclaua, el dexarla por libre en su testamẽto, cõ que la dexaua mas honrada, y sin riesgo de que por varios sucessos fuesse sujeta a esclauitud toda su vida.

Prueuase ansi mismo por parte de los reos demandados la dicha filiacion negatiua per imposibilitatem naturæ, porque prueban que al tiempo, y quando la dicha Catalina de Cena se pu-

se pudo concebir, que fue por el mes de Março, o de Abril del año passado de 1586. porq̃ se bautizò en 23. de Enero de 1587. como parece por la fee del Bautismo, de contrario presentada a fol.43. el Capitan Castañeda, que dize fue su padre, estaua, y residia en Cartagena de las Indias, siruiendo a su Mageſtad por Capitan de vna saetia, nombrada santa Clara, como lo testificã en la 4. de su interrogatorio de primera instãcia, el Capitan Alõso Rodriguez de Montoya a fol.269. y Iuã de Yuarra a fol.270. y en esta vltima instancia se ha probado en el termino vltramarino, que se concedio para dicha ciudad de Cartagena con catorze testigos, mayores de toda excepcion, que contestan en q̃ el dicho Capitan Iuan de Castañeda desde el año de 1580. assistió en la dicha ciudad, y sus costas por Capitã de la dicha saetia, y especial por el dia que el Draque tomò la dicha ciudad, q̃ dizẽ fue a 18. de Febrero de 1586. dia de Ceniza, de que todos dan concluyente razon, porque dizen le vieron en esta ocasion assistir por Capitan en vna de las galeras del cargo de don Pedro Vique, porque la dicha saetia dias antes se auia varado; y q̃ auiẽdose retirado toda la gente la tierra adentro a vn pueblo de Indios, se retiró tambien el dicho Capitan Castañeda, dõde le vieron, y hablaron, y estuuieron alli retirados hasta que se fue el enemigo, que fue por la semana Santa, y despues le vieron assistir en la dicha ciudad hasta el año de 88. que se fue a casar a la Isla de Hamayca, dizenlo assi. Num.35. *Filiato negatiua probatur per impossibilitatẽ naturæ.*

Andres Vazquez, Capitan de Infanteria por su Mageſtad, vezino, y Regidor de la dicha ciudad de Cartagena, a fol.540.

Don Ioseph Pacheco, Tesorero de la Catredal de Cartagena, a fol.543.

Andres del Poço, vezino antiguo de la dicha ciudad, a fol.545.

Iuan Gonçalez, a fol.547.

El Capitan Iuan Polo, a fol.553.

Iuan Bautista de Segouia, Mayordomo de la dicha ciudad, y vezino muy antiguo, a fol.555.

El Capitan Diego Fernandez Caluo, a fol.556.

Iuan Cabeças, a fol.558.

Andres Hernandez, a fol.561.

El Alferez Iuan de Chaues, a fol.565.

El Alferez don Garcia Fernandez de Cerpa, a fol.567.

Pedro de Quintanilla, a fol.571.

Doña Ana de las Alas, viuda de Sācho de Alquiça, Gouern
y Capitan General, que fue de la Hauana, a fol. 577.

Cuyas depoſiciones ſe comprueuan con los inſtrumen
que el dicho Iuan de Caſtañeda otorgò en todo el diſcurſo
dicho tiempo, que ſe ſacaron a la letra, y ſon los ſiguientes.

Poder en 25. *de Março de* 1583.

Otro en dos de Abril de 1583.

Venta de dos eſclauos en 31. *de Mayo de* 1683.

Poder en dos de Agoſto de 1583.

Otro poder en doze de Agoſto de 1584.

¶ Haſta aqui ſe nombra Capitan de la dicha ſaetia, y e
demas no.

Venta a el dicho Capitan Caſtañeda de vna eſclaua en
Enero de 1585.

Poder del dicho en ſiete de Iulio de 1585.

Poder que dio el dicho Capitan en 26. *de Nouiembre de* 15

Otro poder en dos de Iulio de 1586.

Venta que otorgò de vna eſclaua en 10. *de Iulio de* 1586.

Y vltimamente el poder que dio para caſarſe en Ham
con doña Catalina de Teneros, hija de Yñigo de Fuentes,
cha en 11. de Nouiembre de 1587.

Modus autem hic probandi filiationem negatiuam, ſci
per impoſsibilitatem naturæ communiter recipitur, y ſe
por eficaz, y concluyente aun en los hijos que nacen conſt
matrimonio, ex *Baldo & alijs in cap. per tuas. de probat. Pe*
*q.*11.*nu.*361. *Maſcardo dict. concl.* 788. *nu.* 34. *Surdo dict. c*
*num.*58. *Tuſcho d. concl.* 347. *num.*15. *Ioſepho Ramonio nou*
*conſ.*22.*num.*20.

Num.36. *Euaſiones de Catalina de Sena, quæ conuincũtur per reos conuentos.*

Viendoſe conuencida con tan fuerte probança la dicha
talina de Sena, ſe vale para euadir la dificultad, de q̃ en la d
ciudad de Cartagena a vn miſmo tiẽpo huuo dos Capit
nombrados Iuan de Caſtañeda, que fueron tio y ſobrino,
riendo introduzir con eſto, que el que otorgó las dichas eſc
turas fue el ſobrino, que oy dizen eſtà viuo en Hamayca.
es euaſion ſin fundamento, porque Iuan de Caſtañeda, qu
dizen eſtà en Hamayca, no fue Capitan, ſino Alferez del di
Capitan Iuan de Caſtañeda ſu tio; y para diferenciarſe del ll
maua Iuan de Caſtañeda Buſtillos: y es cierto q̃ ſi fuera el o
gante de algunas de las dichas eſcripturas, en ella ſe nomb

con ambos apellidos de Castañeda y Bustillos; lo qual no haze en alguna dellas, que es prueua bastãte de que no fue el otorgante, sino el dicho Capitan Iuan de Castañeda su tio; porq̃ conforme a derecho quando se halla identidad en los nõbres proprios, y pronombres, la distincion se toma de los conombres. *l. hac consultissima, C. qui test. facere poss. vbi gloss. & DD. textus appertus in l. in testamento 27. ff. de condit. & demonstr. Bart. in l. demonstratio in princ. à nu. 14. ff de condit. & demonstr. Alex. cõs. 53. num. 5. lib. 2. & alibi passim DD.*

Y menos obsta el dezir, que en las escripturas otorgadas des de Enero de 585. no se nombra Capitan de la dicha saetia, siendo assi, q̃ en las otorgadas hasta fin de 84. se nombró Capitan della, de que quiere inferir la dicha Catalina de Sena, que el Capitan Iuan de Castañeda, que fue con la dicha saetia por el año de 85. y siguientes ya no estaua en Cartagena, y que el otorgante de las dichas escripturas fue su sobrino. Porque se responde, q̃ la causa que huvo para no nombrarse Capitan de la dicha saetia desde el año de 85. fue el auer por el dicho tiempo varado, y echadose a el traues la saetia, como lo dizen muchos testigos examinados en la dicha ciudad de Cartagena, y que desde entonces començò a seruir en vna de las galeras del cargo de don Pedro de Vique, que assistian para guarda de aquellas costas.

Pondera assi mismo la dicha Catalina de Sena, que en el poder que dio el dicho Capitan en doze de Agosto de 1584. q̃ fue el vltimo en que se nombrò Capitan de la dicha saetia, lo dà general, para que el mandatario cobre, y reciba todos los bienes, y marauedis que le deuieren, y pertenezcan; de donde quiere inferir, que estaua de partida para estos Reynos; y euasion que se desvanece, con que el dicho Capitan Iuan de Castañeda hazia diferentes salidas con la dicha saetia a diferentes partes, y puertos circũvezinos, costeãdo para limpiar la tierra de enemigos, que fue el fin para que lo embiaron, y fue cõ la saetia a la dicha ciudad de Cartagena; y por algunas destas ocasiones de ausencia, es cierto que otorgó el dicho poder, fuera de que por el mismo se da a entender que era para cobranças que se auian de hazer fuera de Cartagena, como parece por aquellas palabras; *Y aquello que en mi nombre cobraredes, podays traerme lo, o embiarme a qualesquier partes donde yo estuuiere*; pues el traerlo auia de ser en buẽ sentido de diferente parte, y lugar de aquel en que se hallauan

llauan a el tiempo del otorgamiẽto, y si estuuiera de partid
ra estos Reynos, no hablara con generalidad, e incerteza,
nombradamente dixera, que se lo remitiera a los Reynos d
paña, como es el estilo ordinario.

Y finalmente no causa perjuyzio a lo referido la carta d
go de contrario presentada, otorgada por el Doctor Lu
de Negron en 24. de Mayo de 86. en fauor de vn Capitan
de Castañeda de dos barretones de oro, que le vinieron co
nados en los Galeones del año de 85. con que quiere prob
dicha Catalina de Sena, que el Capitan Iuan de Castañeda
dize fue su padre, estaua en esta ciudad por los dichos añ
85. y 86. Porque se satisfaze, cõ que por esse tiempo, y añ
uo en esta ciudad dos vezinos del mesmo nombre, y ape
a el vno de los quales llamauan el Capitan Iuan de Casta
como lo deponẽ los testigos de los reos en la octaua pre
desta instancia, en cuyo fauor se otorgaria la dicha carta
go; pues no es possible entẽderse del Castañeda, que fue
dicha saetia, pues està probado cõ mucho numero de tes
e instrumentos publicos, assistió continuamẽte en la dich
dad de Cartagena, y sus costas, y nũca fue vezino desta ci

Ex quibus parece que sin embargo de lo que pondera
fauor la dicha Catalina de Sena, adhuc, no puede, ni deue
ner en este juyzio, por auerse probado por parte de los re
cumplidamẽte la filiacion negatiua, per non tractatum,
mam, per nominationem contrariam, per impossibilitate
turæ; y podremos dezir muy bien lo que el doctissimo
Surdo decis. 83. n. 21. vbi sic ait: *Minus aduersatur, quod f*
Nu. 37. *Christophoro agnita pro filia, & pro tali baptizata, educata,*
Senatus Mãtuani decis. 83. digito alliganda. *nata, tractata, legitimata, & demum instituta, quia hæc om*
sufficiũt vbi de petitorio iudicio tractatur, vt post Cynum
Baldus in dict. cap. per tuas, Iason cons. 102. colum. 3. vol. 4.
consil. 31. nu. 9. Angel. Ruynus, Gratus, Didacus, Natta, Z
in locis allegatis à Rolando consil. 49. n. 45. volum. 1. Alcia
3. præsumpt. 38. num. 4. Beroius cons. 158. num 5. volum. 2.
in tit. de partu supposito, n. 27. idem post Socin. & Bursati
Mascardus concl. 786. num. 4. latissimè Petra dict. q. 11. n
quæ opinio, licet patiatur difficultatem per ea quæ dixi in con
ponit Riminaldus cons. 611. nu. 51. & seqq. tamen optimè pot
cedere quando multa contra prædicta procedunt, vt post B

pōnit Petra dict.num. 482.nam vna præsumptio tollit aliam.l.diuus,ff de restit.in integ. & plures vincunt vnam.dixi cons. 1. nu. 60.imô præsumptio cedit veritati,l.cũ de indebito, ff. de probation. in casu autem nostro probatur veritas in contrarium, quia Christophorus ob senectutem, & morbum erat generationi ineptus. Iubat Parisius *cons.29.nu.91.& seqq.* vbi ait; *Non esse curandum de numero coniecturarum quando obstat strictior, certior, potentior, & magis concludens vrgensq; præsumptio in contrariũ:* & licet probationes essét pares præferéda esset probatio reorũ, & possessorũ, ex tex. *in cap. ex literis, & ibi Felinus de probat. Bart. in l.1.§.non autem, ff.de bonorum possess.secundum tabullas, Baldus in cap.capitulũ sanctæ Crucis.de rescrip.gloss.in cap.nulli dubiũ 12.q.5. Natta cons.473.num.12.* ex possessione enim paritas probationum reducitur ad imparitatem, *Aretinus in cap in nostra,nu.8. de testibus*; & quando iura partium sunt obscura reo potius fauendum est quam actori, *cap cum sunt partium iura.de regul.iur.in 6.*

Ni perturva lo referido la euasion, de que vltimamente se vale la dicha Catalina de Sena, afirmandose en que quando el dicho Capitan Iuã de Castañeda no fuesse, ni pudiesse ser su padre, a ella le basta la confession, y reconocimiento de su madre, de cuyos bienes se trata, sin q̃ tenga necessidad de verificar quiẽ fue su padre; porque con esto es fuerça confiesse vna de dos cosas, o que los testigos que de su presentacion depusieron, que la dicha doña Leonor de Esquibel les dixo, y confessò muchas vezes que era su hija, y q̃ la auia auido en ella debaxo de palabra de casamiento el Capitan Castañeda, el qual se auia ydo a las Indias, dexando en casa de su padre, donde ella estaua vna esclaua India llamada Beatriz con vn hijo, son falsos, o que quando lo referido les dezia la dicha doña Leonor les mentia, por estar como està probado, que el Capitã Castañeda que dexò la dicha esclaua fue el Capitan Castañeda, que assistió en Cartagena cõ la dicha saetia hasta el año de 88. que se fue a casar a Hamayca, y el que despues bolvio a estos Reynos, y auiendole hecho merced de Veedor, y Factor de la nueua Vizcaya, se embarcó, y dexò la dicha esclaua cõ su hijo en casa de su padre de la dicha doña Leonor de Esquibel. Qualquiera destas dos cosas, que confiesse Catalina de Sena, es fauorable a los reos deste pleyto, por que si dixere, que los testigos fueron falsos, y el articulo sobre q̃ dispusieron falsamẽte hecho, nos serà permitido insistir en que

todo quanto pretendio prouar con testigos, fue falso, e inu
cion suya para fomentar, y coadjubar el reconocimiento q
pretende hizo la dicha doña Leonor de como era su hija, iux
l. si ex falsis, vbi Iass & cæteri, C. de transactionibus, Menoch.
1. nu. 300. latè Tiraq. de pœnis, leg. tem c. 44. num. 42. & conduc
quæ paulo infra. Y si dixere, que contra toda verdad la dicha
ña Leonor confessaua, y declaraua a los dichos testigos ser
ja del Capitan Castañeda, que dexò en su casa la dicha escla
India, llamada Beatriz; tambien nos serà licito el dezir que m
tiò, y falsamente afirmò en el dicho reconocimiento, caso n
do q̃ ella lo hiziesse, el ser su hija la dicha Catalina de Sena, q
semel malus (saltim in eodem genere mali) semper præsum
esse malus, ex vulg. reg. *in cap. semel malus. de reg. iuris in 6.* ta
enim est malitiæ vis, turpitudo, & macula, vt acriter insi
tur semel operantibus iniquitatem, vt aiebat *Petrus Pechin*
c. semel in princ. & ad malitiam prouenieniens, nihil est mali, q
non inueniat, teste *Iustiniano in Nouella, vt hi qui obligati*
hibent, &c. pulchrè Cicero in orat. pro Rabirio Postumo, ibi
semel quis peierauerit, ei credi postea, etiam si per plures deos iur
oportet, fallsus enim in vno in cæteris fidem perdit, vt inquit M
nochius conf. 117. num. 71. Y si replicare Catalina de Sena, q
declaracion que hizo doña Leonor de Esquibela el tiemp
su muerte fue con juramento, optimum pro reis præbet re
sum Cicero in orat. pro Roscio Comœdo dum sic ait: *At qu*
terest inter periurium? qui mentiri solet peierare consueuit, que
vt mentiatur, inducere possum; vt peieret exorare facile potero
qui semel à veritate deflexit, hic non maiore religione ad periur
quam ad mendacium perduci consueuit.

Infierese mas desta vltima euasiõ, q̃ dexãdo la dicha Cata
de Sena su filiaciõ fundada solamẽte en el dicho reconocim
no puede obtener el ser declarada por hija natural de la d
D. Leonor de Esquibel; porq̃ conforme a la ley 11. de Toro,
basta para ser hijo natural el reconocimiẽto del padre, o la m
dre, sino tambien es necessario que se verifique, que a el tie
po de la concepcion, o natiuidad los padres erã libres, de m
q̃ podian contraer matrimonio sin dispensacion; calidad q̃ n
probado la dicha Catalina de Sena, ni aũ lo articulò, siẽdo a
q̃ es actora, y entra pidiendo como hija natural, tomando
calidad por principal fundamento de su intencion.

Ni esta calidad de natural se presume aun en caso q̃ consta-ra generice ser hija dela dicha doñaLeonor,vt verius, & rectius opinati fuere,*gloß.in cap.lator.qui filij sunt leg. vbi Præpositus,q.2.Bald.cons.262.lib.1.& in l.2.in princ.ff.de liberis,& post.Alciatus respons.268.num.2.* vbi quinque rationibus mouetur, & respondet contrarijs, *& respons.269.nu.1. & in tract. de præsumpt. reg.2.præsumpt.5.nu.4. Stephanus Bertand.consil.135.num.1. & 157.vol 2.Natta cons.421.nu.10.Menoch.cons.60.num.12.* qui omnes enixe defendunt,quod in dubio potius præsumitur spurius,quam naturalis:moti optima ratione,porque como quiera que para ser vno hijo natural, es necessario que sus padres fuessen libres,y habiles para contraher matrimonio,no probando estos requisitos(quæ cum sint facti nõ præsumuntur)spurietas potius quam naturalitas debet presumi. Num.38 *Filius in dubio non præsumitur naturalis, sed spurius.*

Sin que en quanto a la prueua desta calidad venga en consideracion el dezir,que la dicha doña Leonor expressamẽte afirmò,que Catalina de Sena era su hija natural cõ todos los requisitos de la ley de Toro,porque aunque la glossa *in cap. Michael. de filijs præbyter,*sintio quod filius nominatus à patre,vt filius,potius præsumitur naturalis, quã spurius; va hablãdo en caso q̃ no conste si es illegitimo, o no, mas quando consta, y se confiessa ser illegitimo,y solo se duda de la especie de illegitimidad, tunc nihil proficit declaratio patris,quia hæc qualitates ab eius volũtate non dependẽt,vt ratiocinatur latius, *Menochius de præsump. lib.6.præsump.54.nu 7.*especialmente tratandose del perjuyzio de tercero,*vt latè dixi supra à num.25.vsque nu.27.*bené *Alciatus dict.cons.268.num.7.* ibi: *Item respondeo,quod aßertioni patris non statur, vt per Iaß. in l. neque professio. C. de test.præsertim in prohibitis per l. qui testamentum. ff. de probat. & per Bart. in l. si fortè,ff.de Cast.pe. & in terminis per Oldr.cons.169.* donde no estuuiera en mano de los padres perjudicar a tercero, como lo son los reos deste pleyto, y no pudiendo reuocarles las dichas donaciones directe,que se les concediesse camino por donde lo pudiessen hazer indirectamente, que es lo que considerò *Tello Fernandez in d.l.11.Tauri,n.9.*para resolver que el reconocimiẽto de los padres,no probando el hijo reconocido las calidades de la dicha ley,no es bastante para que como a hijo natural en terminos de la ley 10.de Toro, lo pueda instituyr por su heredero en perjuyzio de sus ascendientes, que conforme a la *l.6. de* Num.39. *Assertio matris circa naturalitẽ, nihil operatur præsertim in præiudicium tertij.*

Toro les son legitimos sucessores, sic enim loquitur perdoct
ille vir: *Quinta & vltima conclusio, stante lege praecedenti doct*
nam Bald.in dict cons. 448. *& Aymo. in consilijs supra allegat*
reputo periculosam:nam & si pater relinquat filio substantiam, ex
tentibus ascendentibus legitimis haec permissio qualificata est, ex
dem lege, nam soli filio naturali permittitur. Et cum à iure ascend
tes sint legitimi haeredes, excluso naturali, vt in d.l.6.supra eod.
in potestate fili, est excludere ascendentes, sed ita demum si filiū h
buerit naturalem secundum hanc legē, ideo ei incumbit probare
exclusionem legitimorum haeredum : alioquin non consequetur. V
vno casu posset procedere opinio Baldi, & Aymonis quando vl
institutionem, esset filius in possessione bonorum, ita quod esset r
tunc cum actori incumbat probatio sufficit ei sola possessio.

Num.40. *Que no le basta a Catalina de Sena probar filiacion in genere para obtener como sucessora necessaria de D. Leonor de Esquibel.*

Y apretando mas la dificultad, no solamēte no puede ser d
clarada por hija natural, pero ni aun vēcer a los reos deste pl
to, tāquam filia spuria etiam in terminis legis nonae Tauri. P
que supuesto que se confiessa hija illegitima, y que es actora,
le basta (dato sed non concesso) el probar generice ser hija de
dicha doña Leonor, pues para ser sucessible a su madre, no b
ta el ser su hija, sino tambien que lo sea sin la calidad que la p
de hazer incapaz dela sucession, hoc est, quod non sit nata ex
nibili, & dānato accessu, que es la limitacion con que los hi
espurios en defecto de legitimos son forçosos sucessores de
madres: y por el consiguiente pidiendo como sucessora for
sa, deue probar la calidad que la constituya in esse talis, quia
certa qualitas est causa producendi actionem non aliter ob
re potest actor, nisi probet illam qualitatem, in qua extat su
fundamentum, *cap.* 1. *cum ibi notatis de homicidio in* 6. *Sur*
*cons.*452.*num.*18. lo qual procede, aunque la calidad sea ne
ua, como lo es el ser nacida, nō de dañado y punible ayūtam
to, *tex. in l in illa, ff. de verb. oblig. l. pen. § docere, vbi Angelus*
*Iass. ff. ne quis eum, &c. Surd cons.*328.*n.*23. Y hablando en nu
tros proprios terminos Audias obsecro Stephanum Bertran
d. cons.157. vol.2. & in fine, vbi sic ait: *Cum enim venerabilis*
dominus Martinus sit in hac causa reus, & vt puto possideat,
dicta Innocentia se illegitimam fateatur, opus est ad victoriam
tinēdam, quod ipsa proponat, & probet qualitatem illegitimita
quae eam non repellat, aliàs petitio non concluderet eius intention
quia non omnes illegitimi admittuntur ad maternam successione

Et sic probatio non esset concludens, prout debet. Hæc ille. Y no cõ menos resolucion *Alciatus res.123.nu.* 10.ibi: *In dubio autem præsumitur quis potius ex damnato coitu natus, quã verè naturalis secundum Bald.cons.262.vol.1.Alex.in l.ex facto,§. si quis rogatus, ad Trebel.cum concord.*

Ni se satisfaze con dezir, que probada la filiacion in genere, nace luego la presumpcion de no auer sido ex punibili, & damnata coniunctione, vt excludatur delictum, quod in dubio nõ est præsumendum *l.merito, ff.pro socio, Bart.in l.non solum, §. sed vt probari, ff. de operis noui nunciat*; porq̃ pro nobis responsum præbet *Natta cons.473.num.34.* his verbis: *Non obstat ratio adducta in oppositum, quod non est capienda præsumptio delicti: quia respondetur, quod argumẽtum procedit quando causa habilis præcedit, propter quam actus potuit fieri licite, vt in d.l.merito, vbi præcedebat societas & ideò dominus, qui vtitur re, præsumitur potius, quod velit vti re sua quam furti consilium inire. Sic etiam in casu Bart. in d.l.non solum, §.sed vt probari, interuenit probatio tẽporis, in quo poterat licite banitus occidi: vndè præsumitur quod in illa parte tẽporis commissum fuerit homicidium, licet possent in verba probationis trahi etiam ad tempus non permissum, & sic ad actũ illicitũ, sed vbi causa nõ præcessit, quæ possit reddere actũ licitũ, vti in casu isto, quia non probatur matrimonium præcessisse: tunc in actu per se illicito, qualis est copula cum muliere, præsumitur adesse delictũ, licet aliquando possit esse non delictum; ita declarat Alex.in d. l. non solum, §.sed vt probari, quem sequitur Felin.in cap.nonnulli, §.sunt, de rescript.* Y esto procede cõ mas llaneza en el caso deste pleyto, por ser Catalina de Sena actora, y Francisco Gomez de Torres, y Christoual de Alfonsi reos demandados, ex resolutis per *Alciatum resp.268.num.5.* ibi: *Neque obstat, quod minus delictum præsumatur, quia respondet Decius in d.l si emancipati; non procedere, nisi quando quis est reus, & se excusat; agendo autem aliud est l. qui iurasse, §.si pater, ff de iure iurando*. Sequitur Menoch.*dict.cons.* 60 *num.32.33.*

Num.41. *Euitatur tex. in l.merito.ff.pro socio.*

Supuesto luego que la dicha Catalina no tiene probado, ni aun deduzido en este pleyto, q̃ en la dicha doña Leonor de Esquibel, y el Capitan Castañeda, a quiẽ nombra por sus padres, no concurrieran circunstancias que constituyessen en ser de no punible ayuntamiento, el que tuuieron, de que pretende auer nacido; bien se consigue, y necessariamente, que aunque cõcediera-

diera-

dieramos (que no hazemos) que huuiesse probado filiacion
genere, que no deue obtener, y que los reos etiam si nihil p
titerint absolvendi sunt, cum actrix in qualitate suæ intentio
probanda defecerit, ex vulgatis vbi sup.

Verum licet omnia, quæ huc vsque stabilita sunt, non a
firmo, ac inexpugnabili fundamento niterentur, adhuc præ
tam confessionem, siue recognitionem ex capite falsitatis
pendendam fore astrui contendam ex seqq.

Num. 42. *Que el codicillo, y reconocimiẽto, q̃ se dize auer hecho D. Leonor, de que Catalina de Sena era su hija, es falso, y supuesto.*

La facilidad con que los instrumentos, y vltimas dispo
nes se pueden falsear, mudando su verdad en todo, o en p
obligò a los Legisladores a que con demasiada aduertécia
cassen los remedios mas eficazes, vt tanto malo mederen
tot solemnitates introducentes, vt minima deficiente testa
tum, siue vltima voluntas corrueret, § *Sed cum paulatim in
inst. de testam. Antonio Gomez in l. 3. Tauri, Valascus consult.*
nu. 8. y esto con mas aprieto en los testamentos in scriptis
cerrados, quod facilius in ipsis quam in nũcupatiuis falsitas
ri possit, *l hac consultissima, C. de testamentis, l. hac consultis
C. qui testamenta facere possunt.*

Num. 43. *Quoddã solemne testamẽti in scriptis refertur, & stabilitur.*

Igitur inter alia hoc est solẽne testamẽti in scriptis, videli
q̃ el testador delante de siete testigos entregue el papel, o c
de su testamento, o vltima voluntad, diziendo, q̃ aquel es su
tamẽto ex tex. in *d. l. hac consu'tissima, §. 1. C. de testam* ibi; *E
rogatis testibus septem numero ciuibus Romanis puberibus simul
nibus offerre signandum, & suscribendum:* fulcitur ex tex. in l.
2 part. 6. ibi; *E despues desto deue llamar, e rogar tales testigos
dize en la ley antes desta, e mostrarles la carta doblada, e di
ansi, este es mi testamẽto, &c.* obseruãte Spino in tract. de test
part. 2. Rubricæ nu. 28. donde pone la forma del entrego, his
bis: *At vero testamentum in scriptis est illud, quod fit à testa
vel explicata voluntate sua scriptum, vel manu alterius,
clausum tradit tabellioni coram septem testibus, dizendo, hoc,
tibi trado, est meum testamentum, & vltima voluntas in co
netur, &c.* quod idem repetit ipse Spino gloss. 31. prin. nu. 33
*At vero in testamento in scriptis requiruntur testium subscript
ita quod postquam fuerit scriptum, vel per ipsum testatorem,
per alium; tunc illo clauso cum suis filis & tabellionis sigillo acc
testator illud in sua manu, & corã tabellione, & testibus dicat
esse suum testamentum in scriptis redactum, &c.* testatur sic co
nui

muniter cõcludi ex d.l.2.partitæ, Florez Diaz ad Gamam decis. 69. in princ. quod adeò obseruandum est, vt licet tabellio manibus habens colligatam chartam coram prædictis testibus testantem interroget, an illud esse suum testamẽtũ voluerit, & testator respondens suum testamentum esse velle edixerit, testamentum subvertatur, & infirmum sit, siquidem tabellio ipse illud supponere potuit, & nõ verum ostendere testam entum, vt in terminis docet *Matheus de Afflictis decis.143. Burgos de Paz in l.3.Tauri, part. 2. num.* 166. vbi satis ad rem præsentem, sic ait: *Ex superioribus dirimi videtur dubium arduæ, & ponderosæ causæ cuiusdam strenui militis in extremis constituti testamento, qui ante ipsius confectionem & publicationem, otorgamiento, vulgo dictam, coram tabellione, & testibus cuidam eius famulæ prædixerat, quod sui testamenti scripturam, quam ille eius in arca reclusam clausamque habebat, ad se vt illam publicaret, afferret: quæ vtique quodam testamentum ab ipsius famulæ consanguineo scriptum, in quo ipsius famulæ illius militis illegitimi filij in varonis, plerisque inopidis, & redditibus hæredes instituti apparebant: quam scripturam sic ad illum apportatam à testante, quippè non lectã, nec apertam, suum testamentum esse velle ipse miles corã tabellione, & testibus enunciauit. Quam suppositã falsam, non ab re allegaui; ex facili enim prædicta mulier suũ interesse cõspiciẽs testamentũ prædictum à dicto eius cõsanguineo scriptũ supponere valuit, & verũ testamẽtũ flama cõsumere, & demũ causa trãsactione fuit decissa:* & cõducũt quæ recentiores in l. iubemus, C. de testam. ad limitationem glossæ ibidem tradidere, & alibi passim. Supuesto luego que el codicillo cerrado, en q̃ la dicha Catalina de Sena se funda, como consta de los autos, no lo entregó la dicha doña Leonor para otorgarlo a el Escriuano en la forma referida delante de todos los testigos de su otorgamiento, ni lo abrio, ni leyó primero, llana es la nullidad que tiene, y sospecha de falsedad, advirtiendose, que el escriuano, y sus testigos dizẽ, que el pliego de papel en que estaua escrita la dicha declaracion, lo sacò la dicha D. Leonor para entregarselo a el escriuano de debaxo de la almohada de su cama, y doblado como estaua se lo entregó sin desdoblarlo, y ver primero si era el mesmo que auia puesto debaxo de la almohada, y queria otorgar; pues pudo con facilidad la dicha Catalina de Sena, que asistia a la cura, y regalo de la dicha Doña Leonor, llegar con disimulo, y quitarle el papel que la dicha

doña Leonor queria otorgar, y en su lugar ponerle el q̃ des[...]
entregó a el escriuano, donde parece estaua la dicha declara[...]

Ni se satisfaze, ni sana la dicha nulidad cõ dezir auer jura[...]
y declarado tres de los siete testigos instrumentales, que vie[...]
entregar vn papel doblado a Thomas de Palomares escriu[...]
porque jũtamente concluyen, que no se hallaron presentes [...]
cho entrego los quatro testigos instrumentales, porque ent[...]
despues de tener en su poder el dicho escriuano el papel do[...]
do, de que deponen siendo assi, que pro forma; & solemni[...]
testamenti in scriptis requiritur, q̃ el dicho entrego sea delãte[...]

Num.44. *Dictio* simul, *de qua in l.hac consultissima, C.de testam. omnium testiũ cõcursum, & cõgregationẽ significat, et actũ oblationis omnibus copulatiuè attribuit.*

todos siete testigos, vt patet ex d.l.hac consultissima, C. de [...]
tamẽtis, ibi: *Simul omnibus offerre, &c.* dictio enim illa *simul* [...]
nium testium concursum, & congregationem significat *ca[...]*
de consuetudine in 6. Barbosa de dictionibus, dict.369. num.2. &
tum oblationis omnibus copulatiuè attribuit secundum *B[...]*
in l. 1. §. vis itaque, versic. putant quidam, C. de caducis toll[...]
Rolandus à Valle consil.62. num.14. lib.3. Barbosa dict. nu. 2. q[...]
appertius expostulat dict.l.2. partitæ, dum ait, q̃ deue llama[...]
te testigos, y mostrarles la carta, y dezirles, que aquel es su [...]
mento, ex vi verbi, *deue*, quo vtitur d.l.2. partitæ, quod nece[...]
tem, & præceptũ inducit, *l. Prætor in princ. ff de edendo, l.1. §.*
magistratum ff. quod quisque iuris, cap. proposuit, §. super quo,
oblatæ de appellat. gloss. verbo debeant in clement. attendentes de [...]
tu monach. Thomas Sanchez de matrim. lib.4. disp.22. num. 2.

Num.45. *Verbum* debet, *necessitatem & præceptũ inducit*

& sequitur plures Barbosa vbi sup. dict.77. num. 1. & 2. L[...]
si a todos siete testigos no les mostrare la carta, y delante [...]
todos dixere, este es mi testamento, no se avrà cump[...]
la forma, y solemnidad de la ley, & consequenter vitiabitu[r]
tamentũ, siue vltima voluntas; in his enim quæ sunt de for[...]
etiã si quid minimũ omittatur, vitiat, vt est tex. *in cap. Pisa[...]*

Nu.46. *Omissio eorum quæ sunt de forma, etiã si quid minimũ omittatur vitiat actũ præsertim in testamentis.*

restit. spol. cap.1. de baptismo, cap. quæritur, §. fin. 22. q. 2. Ias[...]
colum.1. ff. de liberis & posth. Brunus in tract. de forma. Rub[...]
testate, & effectu formæ, Valascus consult.149. n.6. quod ma[...]
procedere cõstat in testamentis ex tex. *in l. inter cætera ff. d[...]*
tis, & posthumis, Anton. Gom in d.l. Tauri, nu.39. Valasc. d. [...]

Neque prædicta euitantur, cõ dezir, que la escriptura qu[...]
zo la dicha doña Leonor, en q̃ declaró por su hija a la dicha [...]
talina de Sena, no fue testamẽto, ni codicillo; por lo qual no [...]
uo necessidad d̃ la dicha solemnidad, pues bastara q̃ delãte [...]

escriuano,y dos testigos la hiziera. Porque se responde, q̃ para q̃ valga como escritura meramente publica, y sin calidad de testamento, o codicillo cerrado, era precisso requisito, q̃ la dicha declaraciõ se hiziesse, o alomenos despues de hecha se leyesse delante de los testigos que bastan para qualquier escritura publica al tiempo del otorgrmiento, de modo que ellos supiessen, y entendiessen lo que cõtenia la dicha declaracion, y escritura sobre ella otorgada; porque de otra suerte fuera, y es en si ninguna, y como tal no pudiera aprouecharse della la dicha Catalina de Sena, per tex. apertum *in l.3. tit.24. lib.4. recop.* ibi: *Y que assi como fueren escritas, los dichos escriuanos las lean presentes las partes, y los testigos*, docet laté *Couar. in cap. relatum* 1. *num.*1. *de testam. Azeuedo in dict. l.*13. *num.*32.

Num.47. *Instrumentũ legi debet corã testibus, & parte aliàs non probat.*

Nec itidem satisfacit secunda aduersariorum responsio, videlicet, que la dicha solemnidad de entrego delante de todos siete testigos, es nueuamẽte imaginada, fundandola en que en la *l.3. de Toro*, se ponen todas las solemnidades, y requisitos, que el testamẽto in scriptis deue tener, y entre ellas no se refiere la del dicho entrego. Porque se responde prædictã solemnitatem satis apertè requiri, per tex. *in d.l. hac consultissima, & in l.2. tit.*1. *part.*6. & agnouerunt iam diu Afflictis, Burgos de Paz, & Spino locis vbi proximè citatis, quibus congruum non adaptatur responsum: nec ideò quod in *dict. l.3. Tauri*, huius solẽnitatis mentio non fiat, immutatam esse censendum erit, cum expresse nõ sit reiecta ex tex. *in l. sancimus. C. de testam.* & argumento *l. præcipimus, C. de appellat.* iunctis his, quæ notantur in *l. commodissimè, ff. de libe. & post.* novũ enim non est, imó satis vsitatũ esse experimur, vt leges nouiores secũdum priores, & antiquiores leges declarẽtur, vt in *l. non est nouum, & in l. sed & posteriores, ff. de legibus, docent expressè Rodericus Iuarez in l. quoniam in prioribus, C. de inofficioso testamento, Spino in Rubrica de testam. 2. p. num.*32, *Ceruantes in dict. l.3. Tauri, num.*125. & 126.

Denique nec tertia ad prædicta responsio subsistere valet, videlicet, q̃ por virtud de la clausula *omni meliori modo, &c.* que tiene la dicha declaraciõ à de valer por lo menos, tãquam testamentũ, siue codicillus nuncupatim factus. Porq̃ se respõde, que para q̃ por virtud de la dicha clausula pueda valer in vim nuncupatiuæ dispositionis, es necessario q̃ tenga todas las solemnidades que se requieren para testamento, o codicillo nuncupatiuo,

Num.48. *Testamẽtum nũcupatiuũ debet legi coram omnibus testibus.*

tiuo, como lo confiessan todos los Doctores, que hablan de dicha clausula; y vna de las solemnidades es, q̃ se lea delante los testigos, ex tex. *in l. fideicom. §. quoties, & ibi gloss. ff. de leg. 3. d. l. hac consultissima, §. at cum humana, C. qui testamenta fa possunt, optimus tex. in l. 102. tit. 18. part. 3.* ibi. *Y tal testamento ser leydo, &c.* & docent passim cõmuniter DD. cum igitur dicta declaratio non fuerit lecta, nec manifestata testibus, vt dispositio nuncupatim facta valere poterit, nec aliquem effectum erit apta producere.

Num. 49. *Ex defectu solẽnitatis magna falsitatis præsumptio oritur.*

Ex quibus maximus dimanat effectus, nã propter omnem debitæ solemnitatis non minimam falsitatis præsumptionem adversus prædictum codicillum, siué declarationem probat *Cynus in l. iubemus, 1. C. de probat. ibid. Alber. in fin. 3. Paulo de Castro num. 2. Mascard. de probat. lib. 2. concl. 74 11. Farin. d. q. 153. n. 191. Tuschus lit. concl. 44. n. 64.* Sed quibus opus est cũ hui⁹ cõclusionis authorẽ habeamus *Imp in l. nulli. §. si quid. C. de numerarijs, actuarijs, &c. lib. 12.* dum ait: *Si quid autem sine hac obseruatione ex Orientali, vel A vel Thraciano scrinio fuerit emissum falsi suspisione non care* hablando en nuestros proprios terminos de testamento do *Iustinianus in l. iubemus, C. de testam. in fin.* ibi: *Scituris bellionibus, & his, qui conficienda testamenta procurant, quod ter facere, ausi fuerint pœnam falsitatis non euitabunt, quasi in tan necessaria causa versati.*

Nu. 50. *Rescriptum prohibitum impetrari si producatur præsumitur falsum.*

Y no es menos violenta presumpcion de falsedad la que ce de la clausula, que la dicha doña Leonor puso a el fin testamento, debaxo de cuya disposicion murio, en que m que no se diesse credito a otra qualquier voluntad, que del otorgasse, sino fuesse estando en ella escripto a la letra pa por palabra el Psalmo Miserere mei, requisito que le fal dicha declaraciõ, ex quo falsitatis insurgit præsumptio, arg tex. *l. 3. C. de paganis*, vbi si rescriptum producitur prohib impetrari, præsumitur falsum: docet in *d. l. 3. Iacob. de Areti nus in l. iubemus, C. de probat. in fine.*

Est & alia non leuis falsitatis suspicio insurgens ex in illo actu subscriptionis ab intra prædicti codicilli recogn continentis, que siendo cerrado lo ordinario, y que se aco bra, es no firmarse sino encima despues đ cerrado, y sellad conformidad de lo que dispone la ley del Reyno; actus q

insolitus, & insolita cautela suspectũ reddit instrumentum de falso, vt cum *gloß. Bald. Iaß. Decio in locis per eum relatis, docet Alua.conſ.224.num.4.Decianus conſ.108. num. 63.* vbi generaliter, quod ex insolitis arguitur falsitas. *Iosephus Ludouicus deciſ. 213.num.12.* vbi quod actus, qui recedit à solito suspectus est, refert & sequitur *Farin.de falsit.q.153 num.162.* Num.51. *Actus insolitus, et insolita cautela suspectũ reddit instrumẽtũ.*

Y no es menos digna de ponderar la falsedad de la firma, q̃ dize doña Leonor de Esquibel echò a el pie de la dicha declaració, y codicillo cerrado, de cuya falsedad no se puede dudar, porque fuera de que comparada la dicha firma con la que ordinariamente solia hazer la dicha doña Leonor, se conoce la diferencia ser muy grande; porque entre otros testigos, tres q̃ son Maestros de escuela, aprobados a fol. 255. 255. y 262. sobre la vndecima pregunta del interrogatorio de la primera instancia, contestan en que auiendo visto la dicha firma, y cotejadola cõ la que tiene el dicho codicillo encima enel otorgamiẽto, q̃ dize *Doña Leonor de Esquibel*, juzgan, y tienen por cierto, que no son de vna mano, porque la que està a el pie de la dicha declaració es diferente en la ligatura, y trabaçon de las letras en la que tiene el otorgamiento, porque aquestas tres letras *qui*, de la palabra *Esquibel*, en el otorgamiento estàn de vn golpe hechas, y trabadas, y en la firma de adentro estàn separadas, y sin trabaçon; y la *n.* en la palabra *Leonor* de la firma de adentro està con tilde encima, y en la de afuera sin tilde; y en la de adentro la palabra *Leonor*, acaba en *a.* de modo que dize, *Leonorá*; y en la firma de afuera acaba en *r.* y dize *Leonor*; y fuera desto en la firma de adentro tiene vna *Y.* grande a el fin de la firma, y en la de afuera no tiene la dicha *y.* ni otra cosa alguna, y tienẽ otras diuersidades en los caracteres de las letras, bastantes por si solas para concluyr la falsedad de la dicha firma, laté *Menoch.cõſ. 199.lib.2.nu.7.verſic.tertio, arguitur falsitas, & de præsumptionibus, præsump.20.nu.18.& sequenti, lib.5. Maſcard. de probat.lib. 2.concl.740.nu.11.* aunque resulten tan solamente de la comparacion hecha de vna firma con otra, porque no se trata de castigar el delito de la falsedad, sino de quitar la fee a el instrumẽto; para lo qual es bastante *Maſcard. d. concl.740.num.10. & 11.* mayormente auiendose hecho por maestros aprobados, y peritos en su arte de escriuir, *Menoch.d.conſ.199.num.11.* y comparadose con la firma de encima del dicho codicillo, que es la q̃ verda-

Num.52. *Perpẽditur alia falsitatis suspicio aduersus codicillum, de quo in præsenti.*

Num.53. *Ex diuersitate characterũ literarum nascitur falsitatis præsumptio.*

verdaderamente hizo la dicha doña Leonor, que es el req
tò mas essencial, para que obre la comparacion de las letra
mo resuelven *ex Salyc. in l. 1. comparationes, C. de fide instru*
Curcius Senior in l admonendi. nu. 114. Craueta cons. 416. Me
cons. 260. num. 35. Y hablando en caso, que en vna firma se p
vna letra de menos, o de mas que las ordinarias, o de difer
estilo, Socynus relatus, & secutus per *Menoch. d. cons. 199. n*
ibi: *Et idem respondit Socynus Iunior in cons. 186. nu. 51. lib. 2*
loci num. 56. respondit falsi suspicionem esse, quod in vna scrip
scripta sit aliqua dictio, vel nomen vno modo, in altera vero,
ro modo; sicuti illo suo casu arguit, quod notarius consueuit scr
nomen suum, his characteribus, & literis Hieronymus, & tam
vna scriptura erat, ita scriptum Ieronymus; idem repetit, dád
razō que le mouió a Socyno *in tract, de præsump lib. 5. præs*
20. *nu.* 18. ibi. *Nona est coniectura, quando characteres literar*
trumenti apparent diuersi à solitis characteribus quibus cons
vti ille scriptor instrumenti, vel apochæ, ita Socynus Iunior in
penult. num. 56. lib. 2. qui respondit scripturam instrumenti p
mi falsam, ex eo quod scriptor ille consueuit scribere nomē Hier
mi cum aspiratione, & tamen in eo instrumento erat scriptum
aspiratione. apprimè Decianus *consil. 108. num. 62. lib. 2.* his
bis: *Quibus additur, quod Ioannes Iacob in subscriptionibus sui*
tus erat semper scribere nomen hoc suum Io. *cum litera* I. *& t*
in hac subscriptione scriptum est cum litera G. *qui quidem diu*
Styllus arguit falsitatem, iuxta glossam not. in auth. ad hæc C.
de instrum. hæc ille satis ad rem præsentem. Y biē es de c
que quien falseó la firma, falsearia lo demas, y supondria
pel por otro, ex resolutis per *Bart. & alios in l. si ex falsis,*
transact. l. fin. de ædict. diui Adria. l. si non. C. de testam. Mas
de probat. concl. 742. Menoch. de præsumpt. lib. 5. præsump. 2

Y es inaduertida euasion el dezir, q̄ la diferencia que tie
las dichas firmas entre si, fue efecto del diferente estado q
testadora tenia quando firmó la vna, y la otra: porq̄ quan
zo la firma que estaua al pie de la dicha declaració no podi
tar tā grauada de su enfermedad como despues quādo en
firmò el otorgamiento; y sin embargo la que està a el pie
dicha declaracion es de mucho peor letra, y en todo dife
te de la de el otorgamiento; la qual està aueriguado es la
se parece en todo, y por todo a la firma que ordinariam

ce en ſalud ſolia hazer la dicha Doña Leonor.

Con lo qual concurre la ponderacion que ſe deue hazer de no auer la dicha Catalina de Sena preſentado teſtigo alguno que diga vio eſcriuir, o eſcriuio por ordẽ de la dicha Doña Leonor el dicho papel, o declaracion; y ſiendo aſsi, que como de ſu tenor conſta, fue ordenada por hombre entendido en la materia legal, no ſe preſenta por teſtigo, y auiendoſe eſcrito el meſmo dia q̃ ſe otorgò, quando eſtaua la dicha doña Leonor muy mala, y cercana a el dia de ſu muerte, que fue tres dias deſpues, no ſe articula, ni preſenta teſtigo que le truxeſſen perſona que la eſcriuieſſe, o con quien conſultarla; lo qual ſi huuiera paſſado, y fuera cierta, y verdadera la dicha declaracion, huuiera muchos teſtigos que lo huuieran viſto, ſabido, y entẽdido, ex quo falſitatis inſurgit præſumptio per ea quæ ponunt *Bald. & Salicet in l. in bona fidei, C. de rebus creditis, Bartol. in l. admonendi, nu. 37. ff. de iure iur. & magis in ſpecie dicit Aretin. in conſil. 13. & cõſ. 82. quod vrget ſuſpicio cõtra eum, qui aliquos tantum produxit teſtes, cum plures poſſet producere. Sequitur Crauetta conſil. 137. nu. 28.* & contra eum, qui nullum produxit teſtem, alegando hecho, q̃ ſi fueſſe cierto, y verdadero, avria teſtigos que lo ſupieſſen vrgere præſumptionem dixit *Surd conſil. 168. numero 35. in fin.* ibi: *Et ſecundus teſtis dicit bona hæc fuiſſe locata, hominibus Pallazollij, & tamen neque vnuſquidem teſtis è Pallazollio fuit productus propterea contra communitatem vrget mala præſumptio mendacij, per ea quæ ponunt Bald. & Salic. in l. bonæ fidei, C. de rebus creditis.* Num. 54. *Altera perpenditur falſitatis ſuſpicio.*

Ni ſe ſatisfaze con dezir, que la dicha Doña Leonor andaua mucho tiempo auia conſultando Letrados, y Theologos para deſcargar ſu conciencia, y que alguno dellos haria la dicha declaracion. Porque eſta reſpueſta ſe dà, no aduirtiendo, la dicha declaracion ſe hizo, y eſcriuio en ſeys de Agoſto, y en eſſe meſmo dia parece eſtar otorgado por la dicha Doña Leonor, que fue dos dias antes de ſu muerte, y en el haze menſion de el teſtamento, que dos dias antes auia otorgado; y aſsi no ſe puede dezir, que la tenia hecha mucho tiempo antes, y ſi la huuiera hecho en el dicho dia ſeys de Agoſto, el Theologo, o Confeſſor, que dizen la hizo, lo huuiera declarado como teſtigo, pues preſentò la dicha Catalina de Sena por teſtigos a los Confeſſores, y Frayles, que la ayudaron a bien morir; fuera de que

la letra de que està escrita la dicha declaracion, es de la mesma mano de que està escrito el testamento, debaxo de cuya di ficion murio la dicha Doña Leonor, como cotejado lo vno lo otro, se conoce muy bien, aunque el escritor procurò di ciarlos.

Sin que sea de consideracion la probança que la dicha C lina de Sena intentò hazer, de q̃ la dicha doña Leonor desp de auer otorgado el dicho codicillo, la llamò, y la quiso be las manos, diziendole, hija de mi vida, y carne de mis car perdoname, pues Dios ha sido seruido de que todo se dec induziendo esta confession extrajudicial en comprobacion dicho codicillo, para que se entienda que es cierto y verd ro; y lo que la susodicha quiso otorgar, y declarar: porque tro testigos, que dixeron en la vndecima progunta, donde culò lo referido, que fueron Iuana Muñoz a fol. 164. Doña

Num. 55. *Perpenditur singularitas, & discordia testium actricis.*

triz de la Barrera a fol. 169. Fray Christoual Gomez a fol Fray Bartolome Ximenez a fol. 181. estan varios, y singu de modo que ni en tiempo, palabras, ni en otras circũstan concuerdan; porque la dicha Iuana Muñoz dize, que no a tra persona presente, mas que el testigo; y no haze mencio auerle querido besar las manos la dicha Doña Leonor, dicha doña Beatriz dize, que se hallò presente a lo referido le quiso besar las manos; y dize estaua presente el Padre Christoual, y Fray Bartolome. Y el dicho Fray Christoual que el estaua solo, y que fue por la madrugada, y los bes el carrillo, y el dicho Fray Bartolome solo dize, que la llam la abraçò, y no vio otra cosa: contradiciones que hazen bi to, deponen lo que no fue, ni passò, y que no se les deue da ni credito ex iuribus vulgatis; especialmente auiendose guado, que el primer testigo con que començò su proban dicha Catalina de Sena fue falso, induzido, y persuadido p susodicha a que dixesse lo que no auia visto ser, ni passar; lo es de presumir haria cõ los demas, argum. tex. in reg. seme lus. de reg. iur. in 6.

Num. 56. *Falsitatis suspiciones pro falsitate habentur, præsertim in ciuilibus.*

Supuesto luego que tiene contra si el codicillo, y decla tantas, y tales sospechas de falsedad, precissamente se ha ue hazer el caso del que de vn instrumẽto falso y supuesto que siempre q̃ se trata de la falsedad de vn instrumento en zio ciuil, no es preciso que para obtener el que redarguy

ue concluyente, e indubitablemente, que el instrumento es fal so, como se requiere quãdo se trata de la falsedad en juyzio criminal, imó ad excludendam fidem instrumenti in iudicio ciuili suspiciones falsitatis sufficiunt, vndè obtinuit in ciuilibus suspicionem falsitatis pro falsitate haberi, ne instrumẽto fides adhibeatur, vt Consulti responderunt *Decius cons.* 446. *num.* 8. *Curcius consil.* 64. *lib.* 5. *& plures relati à Iulio Claro recep. sent. lib.* 4. *in* §. *falsum, vers. trita est conclusio. Decianus cons.* 100. *num.* 9. *lib.* 2. *Craueta* cõs. 864. *n.* 2. vbi reddit rationẽ, quia debet instrumẽtum carere omni suspicione, *Natta cons.* 315. *num.* 5. vbi docet, quod suspicio falsitatis abrogat fidem omnem scripturæ. *Menochius de præsumpt. lib.* 1. *q.* 99. *num.* 5. *Mascardus de probat. cõcl.* 739. *num.* 2. *Surd. cons.* 132. *num.* 6. *& cons.* 151. *nu.* 11. *Farinacius de falsitate, q.* 152. *num.* 32. *Tuschus lit. F. concl.* 45. *n.* 1. *&* 2. Para lo qual bastan dos, porque la sospecha de falsedad en el instrumento se prueua con indicios, y conjecturas, quod absolutissimum est ex omnium scribentium sentẽtia, & quemadmodũ, en las cosas que se prueuan por testigos bastan dos regularmẽte hablando para hazer plena, y perfecta probança, *l. vbi numerus*, cum similibus & vulgaribus *ff de testibus*. ita para se probar (como dicho es) la sospecha de falsedad contra instrumento con indicios, y conjecturas son suficiente numero para quitar la fee a vn instrumento in iudicio ciuili, dos indicios, y dos conjecturas; assi lo dixo *Iuan de Anania in consil.* 49. *Craueta dict. consil.* 134. *num.* 39. *Ioannes Zephalus consil.* 287. *num.* 40. *Bibius decis.* 81. *n.* 10. ibi: *Et tanto magis cum in falsi materia ad plenam probationem duæ sufficiant præsumptiones, vt scripturæ nulla fides adhibeatur. Decianus cons.* 99. *num.* 11. *lib.* 2. ibi: *Quinimo duæ tantum coniecturæ sufficiunt ad tollendam fidem scripturæ; & cons.* 108. *num.* 76. ibi: *Et accedat quod in probanda falsitate duæ præsumptiones sufficiunt.* Y procede aunque las presumpciones no resulten de vicio visible, y patente, sino de inuisible, y extrinseco, porque adhuc cõmuniter concludunt DD. quod tale instrumentum censetur suspectum non quidem suspitione iuris propriè, sed suspicione hominis, quia est in arbitrio iudicis adhibere, vel non adhibere ei fidem, ea ratione, quia probationes omnes sunt arbitrariæ. *l.* 3. *ff. de testibus, Decius consil.* 650. *&* 652. & cum arbitrium iudicis debeat regulari secundũ legum mentem, & secundum communes regulas naturales, ac

ac probabiles rationes, *gloss. fin. in l. si qua pœna, vbi etiam ff. de verbor. signific.* debet iudex tali casu inclinare arbi- suum contra instrumentum, & ei non adhibere fidem ex tentia *Bald. in l. scripturæ, nu. 10. C. de fide instrumentorum, li in dict. l. vel negare, §. diem, in versic. non tamen nego ff. admodum testamenta aperiantur. Felin. in c. auditis, nu. 23. de præsumptionibus, Curtij Senioris cōs. 73. col. fin. Socin. 98.* suspicionem prouenientem à vitijs extrinsecis, & inuisib- considerant etiam iura: vt patet ex tex. *in dict. c. inter dil- vers. in omnibus. de fide instrumentorum.* Vbi Summus Pon- ait quandā sententiā, de qua ibi agēbatur, videri suspectam eo quod nunquam fuerat de ea facta mentio in priuilegi- perialibus, cū tamen verosimiliter debuisset talis mentio Ex quibus omnibus infertur, que todas las vezes que con- cios, y presumpciones verosimiles se pone en duda la ve- de vn instrumento, y no està legitimamente comproba- dex non solum potest, verum debet ei non adhibere fide- vtar eisdem verbis Mandelli Albensis *cons. 99. num. 9. lib.* refert *Abbatē cons. 99. vol. 1 & Iassonem cons. 168. col. 2.* sequitur *Mascard. de probationibus concl. 740. nu. 7. Men- q. 99. nu. 16. Farin. d. q. 162. nu. 33.* Ex quibus queda llana- ticia de Francisco Gomez de Torres, y Christoual de Al- Salvo en todo la dignissima correccion de V. m. cuius a- cijs hæc omnia.

Lic. Don Diego de Cuellar Velazquez.